



Союз Вологодская
торгово-
промышленная
палата **30** лет

Вологодское
Областное
Потребительское
Общество



Вологодский
Кооперативный
Колледж **100** лет



Северо-Западный
институт (филиал)
Университета имени
О.Е. Кутафина
(МГЮА) **55** лет

БИЗНЕС. НАУКА. ОБРАЗОВАНИЕ. Правовые и экономические аспекты



**11 международная
научно-практическая конференция**

г. Вологда, 2023 год

**Союз Вологодская торгово-промышленная палата
Вологодское областное потребительское общество
Вологодский кооперативный колледж
Северо-Западный институт (филиал) Университета
имени О.Е. Кутафина (МГЮА)**

**Сборник материалов
XI Международной научно-практической конференции
Леденцовские чтения.
«БИЗНЕС. НАУКА. ОБРАЗОВАНИЕ.
Правовые и экономические аспекты»
В 2 частях
ЧАСТЬ 1
(г. Вологда, 12 апреля 2023 года)**

**Вологда
2023**

УДК 340 +330
ББК 67.4 +65
Л39

Составители:

Ю.А. Пеганова, начальник отдела организации научной работы
Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)
Е.В. Калинин, председатель Студенческого научного общества
Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Л39 Леденцовские чтения. «Бизнес. Наука. Образование». Правовые и экономические аспекты: сборник материалов XI Международной научно-практической конференции (г. Вологда, 12 апреля 2023 года) : в 2 ч. Часть 1 / составители: Ю.В. Пеганова, Е.В. Калинин; Союз Вологодская торгово-промышленная палата, Вологодское областное потребительское общество, Вологодский кооперативный колледж, Северо-Западный институт (филиал) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА). – Вологда, 2023. – 517с.- Текст: электронный.

ISBN 978-5-6049936-0-6
ISBN 978-5-6049936-1-3 (часть 1)

В сборнике нашли отражение результаты современных исследований в различных отраслях юридической и экономической наук, проведенных учеными и специалистами в области права и экономики, молодыми исследователями. Работы участников распределены по тематическим разделам.

Сборник предназначен для студентов, аспирантов, преподавателей, практикующих юристов и специалистов других отраслей с целью использования в учебной и научной деятельности.

ISBN 978-5-6049936-0-6
ISBN 978-5-6049936-1-3 (часть 1)

УДК 340 +330
ББК 67.4 +65

СОДЕРЖАНИЕ

СЕКЦИЯ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ	11
КРУГЛЫЙ СТОЛ «СОВРЕМЕННЫЕ ВЫЗОВЫ ДЛЯ РАЗВИТИЯ РОССИИ: ВЗГЛЯД ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОЙ НАУКИ»	11
Абоян Агавни Арменаковна Развитие института федеральных территорий в Российской Федерации на примере проекта федеральной территории «Спутник»	11
Бабушкина Ангелина Андреевна Последствия неисполнения решения суда о сносе либо о сносе и приведении в соответствие с установленными требованиями	15
Баскаев Владислав Сергеевич, Пашкова Наталья Сергеевна Перспективы торгового сотрудничества стран ЕАЭС с Ираном	18
Борсовкина Ирина Леонидовна Эволюция конституционно-правовой защиты права частной собственности граждан-участников долевого строительства жилья в Российской Федерации	21
Глазанова Софья Михайловна Декрет как историческая форма нормативно правового акта в России	27
Гришеева Валерия Валерьевна Некоторые практические проблемы реализации права на реабилитацию	30
Денисова Елизавета Дмитриевна Некоторые элементы правового статуса депутата законодательного органа государственной власти субъекта Российской Федерации	33
Дубинин Роман Викторович Роль юридической науки в борьбе с фальсификацией истории	37
Лысачёва Алина Александровна, Емельянова Полина Алексеевна Стратегии развития Европейского Союза в сфере энергетики	40
Епифанова Ольга Дмитриевна Сферы системы обеспечения национальной безопасности: основная классификация	43
Рогозин Илья Александрович, Зыков Роман Васильевич Новеллы в закон о приватизации: новая реальность или возрождение национализации?	47
Капустина Яна Сергеевна, Ропот Анастасия Алексеевна Гендерное равенство и права женщин в современных условиях: проблемы реализации	51
Карнакова Арина Анатольевна Проблемы правового регулирования доступа к информации о деятельности органов публичной власти в Российской Федерации	56
Козырева Карина Сергеевна, Менемчиадис Ксения Алексеевна Гендерное равенство в сфере труда	59
Короткова Надежда Михайловна Обеспечение конституционных прав лиц с инвалидностью (лиц, страдающих психическими расстройствами)	62
Косова Марина Васильевна Критерии правомерности ограничений прав в особых обстоятельствах, основания, цели и принципы	67
Костылева Полина Игоревна, Смирнова Дарья Павловна Конституционные основы охраны окружающей среды в РФ (сравнение с	70

зарубежными странами)	
Лесников Артем Андреевич Соответствие принципам права, как критерий эффективности нормативного правового акта	74
Маракова Дарина Владимировна, Черныш Яна Евгеньевна Актуальные проблемы развития цифрового пространства в ЕАЭС	77
Молоков Павел Дмитриевич Основы корпоративных правоотношений в отечественном гражданском праве	81
Москаленко Ирина Евгеньевна Основные подходы к определению статуса муниципального служащего	85
Рыбакова Екатерина Александровна, Потапова Екатерина Константиновна Старосты населенного пункта, как гарантия конституционного права на осуществление местного самоуправления	88
Репницына Валерия Сергеевна Актуальные вопросы осуществления государственного контроля за деятельностью благотворительных организаций	92
Расторгуев Александр Олегович Конституционное право на интернет	96
Лютикова Анастасия Владимировна, Сазанова Вероника Александровна Стратегия развития торговли товарами в Евразийском экономическом союзе	99
Севастьянова Елена Анатольевна Наследование несовершеннолетними долгов наследодателя	101
Семенская Екатерина Николаевна Основные направления государственной жилищной политики при реализации конституционного права на жилище	104
Сиротина Жанна Викторовна Восстановление конституционных прав осужденных к лишению свободы	109
Смелова Елена Валентиновна Отечественные журналы общеполитического содержания как источник представлений российского общества об экономическом развитии США на рубеже XIX-XX вв.	114
Цыкина Елизавета Алексеевна, Рыбакова Екатерина Александровна Вопрос о конституционном контроле в Великобритании	116
Шанина Марина Эдуардовна Проблемы гражданско-правовой защиты фирменного наименования	120
ДИСКУССИОННАЯ ПЛОЩАДКА «ЧАСТНОЕ ПРАВО И СУДОПРОИЗВОДСТВО В УСЛОВИЯХ СОВРЕМЕННЫХ РЕАЛИЙ: ТЕНДЕНЦИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ПРОБЛЕМЫ ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ»	123
Акименко Алёна Евгениевна К вопросу о понятии наследственного договора	123
Аксенова Елена Ильинична Модернизация лесного законодательства Российской Федерации и её влияние на лесопользователей	126
Альштадт Ольга Алексеевна Субсидиарная ответственность юридических лиц: разбор судебной	131

практики.	
Бакастов Андрей Андреевич Проблемы определения предмета договора коммерческой концессии в предпринимательской деятельности	134
Беляков Даниил Иванович История становления института защиты прав интеллектуальной собственности за рубежом	137
Берняцкая Дарья Алексеевна Развитие IT – технологий в судебной деятельности	141
Борисевич Екатерина Романовна Институт компенсации морального вреда: проблемы теории и практики	144
Вихарева Вероника Евгеньевна Проблемные аспекты обеспечения права потребителя на безопасность товара	147
Власова Мария Владимировна Защита чести, достоинства, деловой репутации в зарубежных странах	149
Волкова Анастасия Романовна Безвозмездное устранение продавцом недостатков автомобиля гражданина-потребителя в условиях санкционных ограничений	154
Гагарин Андрей Николаевич Некоторые способы защиты цифровых прав в России и за рубежом	158
Гаврилова Виолетта Дмитриевна Проблемы интеграции искусственного интеллекта в правоприменение	161
Глебова Евгения Александровна Процессуальные последствия мобилизации участников дела о несостоятельности (банкротстве) физического лица	165
Губерова Анна Михайловна Некоторые теоретические и практические проблемы применения неустойки в гражданском праве	169
Гусева Елизавета Вячеславовна Цифровизация нотариальной деятельности	172
Зеленцова Юлия Александровна Актуальные проблемы ответственности сторон при расторжении договора аренды недвижимого имущества и пути их преодоления	176
Иванова Виктория Владиславовна Анализ международного законодательства о наследовании недвижимости: Европейский союз, Китай, США.	180
Капустина Яна Сергеевна, Ропот Анастасия Алексеевна Применение методов искусственной репродукции человека: практические аспекты	184
Катаева Наталья Александровна История правового регулирования возмещения вреда, причиненного правоохранительными органами	188
Кашеева Светлана Сергеевна, Кучкина Анастасия Анатольевна Мобилизация - непреодолимая сила или нет?	192
Климов Платон Ильич Некоторые проблемы понятия персонаж-произведения	195
Козлова Алина Николаевна, Сызранцева Оксана Романовна Отдельные проблемы режима совместной собственности супругов	198
Козырева Карина Сергеевна, Менемчиадис Ксения Алексеевна Проблемные вопросы защиты права на товарные знаки	201

Коломенкин Егор Павлович Реализация принципа защиты прав потерпевших на возмещение вреда в случае отсутствия страхового полиса у виновной стороны	205
Короткова Дарья Сергеевна Ответственность поставщиков за поставку товаров ненадлежащего качества в договорах поставки лесной продукции	210
Коряковский Роман Александрович Проблемы продажи совместно нажитого имущества в процессе банкротства физического лица	214
Кощеева Елена Евгеньевна Проблемы правового режима апартаментов как объекта недвижимости	217
Кудрявцев Игнат Сергеевич Правовые основания обработки персональных данных – проблемы правоприменения	222
Кудряшова Арина Романовна Новеллы законодательства о недвижимом имуществе и правах на него	226
Левченко Алина Игоревна Электронное правосудие как средство модернизации арбитражного судопроизводства	230
Лобатнева Анастасия Дмитриевна Эмбрион как объект гражданско-правовых отношений	234
Лукинский Андрей Александрович Как не потерять права на совместное имущество приобретенное в период совместного проживания лиц, состоящих в фактических брачных отношениях	238
Манухова Ксения Васильевна Правовая судьба супружеской собственности в случае смерти одного из супругов	243
Макарова Екатерина Александровна К вопросу о поиске баланса защиты интересов биологических отцов и лиц, зарегистрированных в качестве отцов	247
Мараква Дарина Владимировна, Черныш Яна Евгеньевна Актуальные проблемы обеспечения жилищных прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей	250
Масякина Полина Александровна Проблема подведомственности судебных споров в связи с уступкой прав по договору цессии	254
Митрофанова Анастасия Евгеньевна Институт совместного банкротства супругов: перспективы и проблемы	258
Мун Влада Игоревна Актуальные проблемы злоупотребления правом в сфере корпоративных отношений	261
Мякин Владислав Андреевич Особенности защиты чести, достоинства и деловой репутации лица при распространении порочащих сведений в сети Интернет	265
Нагаев Сергей Алексеевич Методики определения размера компенсации морального вреда	268
Непеина Алена Александровна Некоторые этические проблемы, возникающие при использовании ВЕБ-конференции в гражданском процессе	272
Одрова Алена Олеговна	276

Проблемные моменты, возникающие при исполнении договора коммерческой концессии	
Педань София Владимировна Доступ к Интернету: право человека или универсальная услуга?	280
Петрова Евгения Александровна Раздел доли общества с ограниченной ответственностью при разводе супругов	284
Пискунов Илья Олегович Понятие «военная служба», «частичная мобилизация», «полная мобилизация»: сходства, различия, проблемы разграничения	287
Попов Даниил Сергеевич Правовой режим объектов, генерируемых нейросетью	290
Рогозина Мария Михайловна, Шмакова Ульяна Сергеевна Проблемы гражданско-правовой ответственности при нарушении интеллектуальных прав в сети Интернет	293
Румянцев Евгений Леонидович Некоторые проблемы бремени содержания объектов культурного наследия	298
Седова Айсель Алаевна Модель этажной собственности в России	301
Семенуха Татьяна Борисовна Особенности определения судами момента заключения договоров аренды зданий или сооружений	305
Силуянов Владислав Вячеславович Осаго: проблемные вопросы права собственности на детали и транспортное средство	308
Спиваченко Данил Владимирович Правовое регулирование земельных отношений Приднестровья и России: сравнительный анализ	312
Таран Александр Сергеевич Современные проблемы в сфере контрактной системы государственных и муниципальных закупок	315
Флегонтов Святослав Алексеевич Брачный договор и его проблемы	317
Фомина Ульяна Александровна Правовые особенности оценки деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности	321
Черкашина Юлия Константиновна К вопросу о необходимости использования лигал дизайна в юридических документах	324
Шарунова Мария Алексеевна, Новикова Екатерина Михайловна Проблемы правового регулирования электронной торговли на примере российских маркетплейсов	326
Швецов Дмитрий Михайлович Общие обязательства супругов: проблемы теории и правоприменительной практики	329
Шохина Ксения Юрьевна Актуальные вопросы меры пресечения в виде залога: российский и зарубежный опыт	334
Шаталова Юлия Андреевна, Шубина Арина Владиславовна Правовые аспекты криоконсервации в Российской Федерации	337

Юрасов Георгий Олегович Правовое регулирование государственного оборонного заказа в Российской Федерации	341
Юрасов Георгий Олегович Обеспечение выполнения гособоронзаказа	344
Юрасова Елена Сергеевна Нормативно-правовое регулирование государственных контрактов	346
Юрасова Елена Сергеевна Особенности исполнения государственных контрактов	348
Яковлева Лидия Сергеевна Перспективы развития параллельного импорта в Российской Федерации	351
КРУГЛЫЙ СТОЛ «ВЛИЯНИЕ ЦИФРОВЫХ ТЕХНОЛОГИЙ НА РАЗВИТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ И ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ»	356
Анпилогова Елизавета Максимовна Цифровизация и изменения в сфере труда	356
Бедрина Арина Александровна, Мазепина Юлия Алексеевна Правовое регулирование предпринимательских отношений в условиях современной цифровизации	361
Дыгданова Елизавета Ивановна, Ключкова Валерия Сергеевна Преимущества перехода на ЭКДО (электронный кадровый документооборот)	363
Дятлева Мария Олеговна, Рипачева Алевтина Андреевна Роль минимального размера оплаты труда для работающего населения	367
Кощеева Елена Евгеньевна Цифровая платформа МСП – современный инструмент государственной поддержки предпринимательства	370
Матюшин Петр Николаевич Практика применения электронных кадровых документов: отражение проблемы в ГОСТах РФ	374
Махмутова Альбина Зуфаровна Правовое регулирование современных цифровых трудовых платформ: проблемы и пути их решения	377
Менемчиадис Ксения Алексеевна, Ласточкина Алина Андреевна О проблеме повышения пенсионного возраста в Российской Федерации	381
Мигунова Елена Олеговна Развитие предпринимательских отношений в период современной цифровизации	386
Плотникова Алина Алексеевна, Потапова Екатерина Константиновна К вопросу об особенностях увольнения дистанционного работника по инициативе работодателя: основания и судебная практика	390
Поповкина Полина Викторовна, Тельтевская Алина Олеговна Отдельные проблемы статуса предпринимателя в период цифровизации	394
Потапов Андрей Владимирович Зарубежный опыт регулирования отношений по договору о предоставлении труда (персонала)	399
Потапов Кирилл Владимирович Совершенствование налогового администрирования как элемент укрепления финансовой независимости государства	405
Потапов Андрей Владимирович	411

Научные подходы к проблеме расширения предмета трудового права на фоне цифровизации труда	
Пшеничников Антон Алексеевич, Басов Максим Александрович Перспективы унификации британского опыта 4х дневной рабочей недели в трудовом праве Российской Федерации	415
Рыбакова Екатерина Александровна, Дятлева Мария Олеговна Организация трудовых отношений в дистанционном формате	419
Сафонов Владимир Константинович, Смирнова Екатерина Валерьевна Исследование эффективности дистанционной занятости	423
Смирнова Дарья Павловна, Костылева Полина Игоревна Цифровизация в сфере занятости	427
Третьякова Виктория Михайловна Институт несостоятельности (банкротства) в условиях цифровизации	431
Цветков Роман Геннадьевич Влияние цифровой экономики на предпринимательство	434
Чурилов Алексей Юрьевич Отдельные вопросы правового регулирования использования технологии блокчейн в предпринимательской деятельности	438
КРУГЛЫЙ СТОЛ «АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ АДМИНИСТРАТИВНОГО И ФИНАНСОВОГО ПРАВА»	441
Дербин Юрий Владимирович, Давыдов Андрей Алексеевич Цифровой рубль: внедрение в национальную платежную систему России, проблемы и перспективы	441
Евсейчик Алексей Алексеевич, Белов Дмитрий Алексеевич Деятельность органов государственной власти в условиях цифровизации: преимущества и недостатки	445
Жарикова Елизавета Александровна, Сизов Арсений Олегович Противоречия между личной заинтересованностью государственных служащих и законными интересами граждан	449
Зайцева Арина Александровна О подходах к пониманию места дисциплинарного производства в структуре административного процесса	453
Ковалишина Ксения Викторовна К вопросу о принятии Административно-процедурного кодекса РФ: современные реалии и перспективы	456
Косолысова Полина Игоревна Система и значение обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении	459
Косолысова Полина Игоревна Крайняя необходимость как обстоятельство, исключающее производство по делу об административном правонарушении	463
Котова Ксения Евгеньевна, Voxминова Анастасия Андреевна Система страхования вкладов: отечественный и зарубежный опыт	466
Маракасов Игорь Анатольевич, Фомичева Дарья Михайловна Институт налоговых льгот	470
Мифтахов Алим Рамилевич Цифровизация методов борьбы с коррупционными преступлениями	473
Овсянникова Ирина Сергеевна Налоговая ответственность и её виды	476
Парфенова Анна Сергеевна	480

Защита прав юридических лиц в производстве по делам об административных правонарушениях в арбитражных судах	
Потапов Кирилл Владимирович Цифровые технологии при проведении налоговых проверок	484
Рогозин Илья Александрович, Зыков Роман Васильевич Правовое закрепление категории самозанятых: общая характеристика и последствия реализации	488
Руднева Татьяна Юрьевна, Вострикова Алёна Алексеевна Конфликт интересов на государственной и муниципальной службе	492
Смирнов Андрей Васильевич Особенности служебной деятельности прокурорских работников в условиях цифровой трансформации органов прокуратуры	496
Сиянцева Александра Константиновна Сравнительный анализ уголовного проступка и административного правонарушения: вопросы разграничения	500
Соловьёва Алёна Альбертовна Проблемы административного права и процесса зарубежных стран	504
Черкашина Юлия Константиновна Новелла налогового законодательства – единый налоговый платеж (ЕНП)	508
Шалегин Степан Павлович, Попов Дмитрий Александрович Принципы риск-ориентированного подхода	511
Юрова Ольга Викторовна Особенности исполнения решений по административным делам	515

**СЕКЦИЯ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
С УЧАСТИЕМ СПЕЦИАЛИСТОВ И ОБУЧАЮЩИХСЯ СРЕДНЕГО
ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ И ШКОЛЬНИКОВ**

**КРУГЛЫЙ СТОЛ
«СОВРЕМЕННЫЕ ВЫЗОВЫ ДЛЯ РАЗВИТИЯ РОССИИ: ВЗГЛЯД
ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОЙ НАУКИ»**

Абоян Агавни Арменаковна - обучающаяся
магистратуры Дальневосточного федерального
университета (ДВФУ)

Парин Дмитрий Витальевич - обучающийся
магистратуры Дальневосточного федерального
университета (ДВФУ)

**Развитие института федеральных территорий в Российской Федерации на примере
проекта федеральной территории «Спутник»**

Исследование вопросов усложнения административно-территориального деления федеративных государств, в том числе и путём образования федеральных территорий, не является чем-то новым для отечественной юридической науки¹. В большинстве таких исследований, датируемых до 2020 года, большое внимание уделялось сравнительному правоведению и анализу моделей федеральных территориальных образований зарубежных государств. Однако в последние несколько лет наблюдается повальное увлечение анализом федеральных территорий и их статуса в системе российского законодательства. Многократно возросшее количество исследований на данную тему легко объясняется проведённой в 2020 году конституционной реформой. Одним из её аспектов стало дополнение части 1 статьи 67 Конституции России дискреционным указанием на то, что на территории Российской Федерации в соответствии с федеральным законом могут быть созданы федеральные территории.

Принятие Закона РФ о поправке к Конституции РФ от 14 марта 2020 года № 1-ФКЗ «О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти» вызвало лавинообразный эффект законотворческого процесса, однако в направлении формирования законодательной базы, ставшей бы подспорьем для образования федеральных территорий, активная работа до сих пор не ведётся. Новая конституционная норма не устанавливает жёстких границ, указывающих на то, каким именно образом могут быть созданы федеральные территории. У законодателя имелось несколько вариантов моделей построения регулирования порядка создания новых территориальных образований и управления ими: 1) принятие общего федерального закона, задающего общие правила и процедуры; 2) принятие в каждом отдельно случае при создании федеральной территории специального федерального закона; 3) создание одновременно всех федеральных территорий одним федеральным законом². Представляется, что наиболее удачным выбором среди указанных вариантов являлось принятие единого базового нормативного правового акта «О федеральных территориях», устанавливающий рамочное регулирования вопросов создания федеральных территорий, управления ими, структуры

¹ Ирхин И.В. Федеральные территории и федеральные округа: смешение конституционно-правовых моделей // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2017. № 6. С. 30-37.

² Хабриева Т.Я., Клишас А.А. Тематический комментарий к Закону Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации от 14 марта 2020 г. № 1-ФКЗ «О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти» // Доступ из СПС «КонсультантПлюс».

органов публичной власти, взаимодействия с субъектами России и др. Более того, такая модель рамочного регулирования уже апробирована в системе российского законодательства. Положения ранее действующего федерального закона от 6 октября 1999 года № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» и заменившего его федерального закона от 21 декабря 2021 года № 414-ФЗ «Об общих принципах организации публичной власти в субъектах Российской Федерации» устанавливали лишь определённые рамки организации власти на территории субъектов России, что позволяла региональным законодателям конкретизировать положения федеральных законодательных актов с учётом специфики и особенностей региона, местных и исторических традиций, что, несомненно, является преимуществом. Важно отметить, что некоторыми исследованиями прямо указывается, что часть 1 статьи 67 Конституции России предполагает принятие именного рамочного закона, положения которого в дальнейшем будут служить основой для принятия специальных законодательных актов применительно к отдельным территориям³.

Однако федеральный законодатель избрал в качестве применимой модели принятие отдельных федеральных законов при создании федеральных территорий. На сегодняшний день в системе отечественного законодательства действует лишь один федеральный закон, регламентирующий статус единственной созданной федеральной территории «Сириус» - федеральный закон от 22 декабря 2020 года № 437-ФЗ «О федеральной территории «Сириус». Данный закон невозможно признать ни базовым в сфере построения нормативно-правового регулирования федеральных территорий, ни ориентиром для наделения иных территорий рассматриваемым статусом и принятием соответствующих законодательных актов, поскольку, во-первых, положения федерального закона «О федеральной территории «Сириус» касаются только территории Сириус, во-вторых, действующие положения являются лишь «прототипами», для совершенствования и адаптации под современные реалии которых установлен переходный период до 2025 года.

В условиях «сырого» законодательного регулирования и наличия многих нерешённых вопросов в отношении федеральных территорий глава министерства развития Дальнего Востока и Арктики Алексей Чекунов выступил с предложением наделить перспективный город-спутник Владивостока статусом федеральной территории⁴. На сегодняшний день уже была разработана и представлена концепция новой федеральной территории, а также обоснование необходимости наделения города-спутника Владивостока таким статусом. При подготовке проекта федерального закона, устанавливающего статус федеральной территории в отношении города-спутника Владивостока, особое внимание необходимо уделить тем проблемным аспектам, которые обсуждались при принятии федерального закона «О федеральной территории «Спутник».

Во-первых, следует обратить внимание на концептуальное понимание статуса федеральной территории для обоснования необходимости наделения города-спутника Владивостока рассматриваемым статусом. При принятии поправок к Конституции России предполагалось, что статусом федеральной территории будут наделены космодром «Восточный», природные заповедники и тому подобные особо охраняемые природные зоны, например, например, Арктическая зона или озеро Байкал⁵, охраняемые территории, на которых расположены государственные резиденции, иные особо значимые и стратегически

³ Дзидзоев Р.М. Институт федеральных территорий в Российской Федерации (на примере федеральной территории «Сириус») // Юридический вестник Кубанского государственного университета. 2021. № 2. С. 5.

⁴ Город Спутник под Владивостоком может получить статус федеральной территории. [Электронный ресурс]. – URL: <https://news.mail.ru/politics/52965521/> (дата обращения: 21.09.2022).

⁵ Бархатова Е.Ю. Комментарий к Конституции Российской Федерации: новая редакция // Доступ из СПС «КонсультантПлюс».

важные объекты⁶. Законодательная инициатива, направленная на формирование первой федеральной территории, сопровождалась масштабной критикой во многом ввиду того, что концептуально городской округ «Сириус» не соответствовал первоначальным предположениям о тех территориях, которые должны были получить статус федеральных.

Авторы законопроекта, наделяющего «Сириус» статусом федеральной территории, обосновывали необходимость создания рассматриваемого образования целью «обеспечения комплексного устойчивого социально-экономического и инновационного развития территории, повышения её инвестиционной привлекательности, необходимости сохранения олимпийского спортивного, культурного и природного наследия, создания благоприятных условий для выявления и развития талантов, реализации приоритетов научно-технологического развития Российской Федерации, создания для этого дополнительных гарантий согласованного взаимодействия и функционирования органов государственной власти и местного самоуправления, установлены особенности организации публичной власти и осуществления экономической и иной деятельности»⁷.

Предлагаемая концепция федеральной территории города-спутника Владивостока, разработанная Научно-исследовательским институтом перспективного градостроительства, также апеллирует к необходимости повышения инвестиционной привлекательности, передового развития территории, апробации передовых технологических решений в производстве, подготовки высококвалифицированных кадров. При этом важно отметить, что авторами проекта «Сириус» был упомянут фактор, который в дальнейшем во многом повлиял на принятия закона: развитие определённого уровня инфраструктуры, связанного с наличием «наследия олимпиады», выступившего экономической базой. На сегодняшний день территория, объединить которую предлагается в город-спутник Владивостока, такой экономической базой не обладает, что значительно затруднит реализацию поставленных перед ней задач, а также может стать препятствием для наделения её статусом федеральной территории, поскольку это потребует больших финансовых затрат.

Во-вторых, принципиальными вопросами при создании федеральной территории «Сириус» стали финансирование и налогообложение. Несмотря на отсутствие в финансово-экономическом обосновании законопроекта «О федеральной территории «Сириус» положений о необходимости осуществления финансирования, создание и дальнейшее развитие федеральной территории неминуемо потребует огромных финансовых затрат, выделяемых из федерального бюджета. Недовольство депутатов Государственной Думы при обсуждении законопроекта было связано с необходимостью осуществления межбюджетных трансфертов, выделяемых из средств федерального бюджета. При рассмотрении вопроса об образовании в Приморском крае федеральной территории представители законодательного органа Российской Федерации смогли снова вернуться к аргументу о непропорциональном вложении финансовых средств в развитие Приморского края и отсутствии видимого результата данных вложений.

Создание первой федеральной территории «Сириус» сопровождалось широким обсуждением вопросов налогообложения на данной территории. Законопроект не давал ответ на вопрос представителей законодательной власти о том, будет ли новообразованная административно-территориальная единица осуществлять сбор налогов. Отдельные законодательные положения об установлении особенностей налогообложения на федеральной территории «Сириус» были введены в Налоговый кодекс лишь спустя полгода после вступления в силу федерального закона «О федеральной территории «Сириус».

Следует обратить внимание также и на то, что вопросами налогообложения федеральной территории «Сириус» были озабочены не только депутаты Государственной

⁶ Клишас рассказал, каким землям могут присвоить статус «федеральных территорий». [Электронный ресурс]. – URL: <https://vmeste-rf.tv/news/klishas-told-how-lands-can-assign-the-status-of-federal-territories/> (дата обращения: 21.09.2022).

⁷ Пояснительная записка к проекту федерального закона «О федеральной территории «Сириус». – [Электронный ресурс]. – URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/1051718-7> (дата обращения: 21.09.2022).

Думы, но и Счётная палата. Несмотря на в целом положительное заключение по законопроекту аудиторами Счётной палаты были высказаны опасения о недополучении налоговых поступлений при осуществлении передачи имущества и имущественных прав от Краснодарского края федеральной территории «Сириус»⁸. Концепция федеральной территории города-спутника Владивостока уже на своих ранних этапах должна содержать финансово-экономическое обоснование возможного недополучения налоговых поступлений при передаче имущества и имущественных прав, а также возможные варианты нивелирования «налогового разрыва» в налоговом периоде, на который придётся создание новой федеральной территории.

Авторы концепции федеральной территории города-спутника Владивостока указывают на профицитный бюджет федеральной территории в базовом году, однако следует обратить внимание на то, что профицит бюджета федеральной территории образовывается за счёт недополучения налоговых поступлений в бюджет Приморского края. Общая сумма недополученных налоговых поступлений составляет 4 913 000 000 рублей, что составляет 2,8% процента от всего объёма доходов Приморского края за 2022 год⁹.

В-третьих, отсутствие сформированной единой правовой базы о формировании федеральных территорий, определяющей общие принципы организации местного самоуправления, налогообложения, вопросы создания, управления, организации публичной власти является очередной проблемой потенциальных федеральных территорий. Ориентация на федеральный закон «О федеральной территории «Сириус» непозволительна, поскольку положения закона находятся до сих пор на стадии апробации. Формирование федеральных территорий с законодательным закреплением особенностей их регулирования является преждевременным¹⁰, поскольку на сегодняшний день не разрешён ряд концептуальных проблем. Так, например, до сих пор не решены вопросы обязательного получения согласия субъекта Российской Федерации, на территории которого планируется создание федеральной территории, что должно стать определяющим в данном вопросе¹¹, что является основополагающим фактором, поскольку именно субъект «теряет» часть своей территории¹².

Таким образом, наделение статусом федеральной территории города-спутника Владивостока потребует решения ряда сложнейших по своему содержанию вопросов. Опыт федеральной территории «Сириус» не может быть взят за основу, поскольку между ним и городом-спутником лежит большая пропасть в различных аспектах.

⁸ Заключение Счётной палаты на проект федерального закона № 1051718-7 «О федеральной территории «Сириус». [Электронный ресурс]. URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/1051718-7> (дата обращения: 21.09.2022).

⁹ О внесении изменений в закон Приморского края «О краевом бюджете на 2022 год и плановый период 2023 и 2024 годов»: закон Приморского края от 28 июля 2022 г. № 150-КЗ // Доступ из СПС «Гарант».

¹⁰ Васильева Н.В., Праскова С.В., Пятковская Ю.В. Конституционный статус федеральной территории в России: теоретические основы законодательного регулирования // Правоприменение. 2021. Т. 5. № 1. С. 125.

¹¹ Дзидзоев Р.М. Вопросы федеративного устройства в обновленной Конституции России // Юридические исследования. – 2020. № 7. С. 33.

¹² Дзидзоев Р.М. Институт федеральных территорий в Российской Федерации (на примере федеральной территории «Сириус»). С. 6.

Бабушкина Ангелина Андреевна - обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Воронина Наталья Павловна - профессор кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, доцент

Последствия неисполнения решения суда о сносе либо о сносе и приведении в соответствие с установленными требованиями

Самовольное строительство всегда выступало предметом острых дискуссий. Самовольное возведение объектов недвижимости влечет за собой правовые последствия, поэтому данная тема остается актуальной и на сегодняшний день. Дела о признании права собственности на самовольную постройку в судах сегодня не только не редкость, но и один из распространенных видов гражданских дел.

Проблема самовольного строительства создает препятствие для реализации права собственности. Объект, построенный без разрешения, не может быть куплен, продан, передан в дар, завещан, потому что на него не может быть зарегистрировано право собственности. Более того, он может быть снесен по решению суда.

Статья 222 Гражданского кодекса РФ¹ (далее – ГК РФ) дает определение самовольной постройки. К самовольным постройкам относятся здания, сооружения или другое строение:

- возведены или созданы на участке, не предоставленном в установленном порядке;
- размещены на земельном участке, разрешенное использование которого не допускает строительства;
- возведены без получения на это необходимых в силу закона разрешений и согласований;
- возведены с нарушением градостроительных и строительных норм и правил.²

По мнению, Суханова Е.В. самовольным строительством следует в частности, считать, возведение дач, особняков, коттеджей или торговых и тому подобных «павильонов», на основании незаконно полученных (в том числе впоследствии отмененных) разрешений органов публичной власти или должностных лиц.³

Важно учитывать то, что перечисленные нарушения должны существовать на момент начала строительства и сохраняться на дату выявления самовольной постройки. ГК РФ указывает, что нельзя считать постройку самовольной, если на момент ее возведения собственник не знал или не должен был знать о каких-либо ограничениях.

В науке и законодательстве существуют различные подходы к пониманию самовольной постройки, что и составляет сложность на практике.

Как следует из разъяснений, изложенных в пункте 26 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 29 апреля 2010 г. № 10/22 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 1994 г. №32. ст.3301

² *Алексеев В.А.* Право недвижимости Российской Федерации. Понятие и виды недвижимых вещей: учебное пособие для вузов 3-е изд., исп. и доп. Москва: Издательство Юрайт, 2023. 601 с. ISBN 978-5-534-15957-8 – Текст: электронный. – URL: <https://www.urait.ru/viewer/pravo-nedvizhimosti-rossiyskoy-federacii-ponyatie-i-vidy-nedvizhimyh-veschey-510340#page/1> (дата обращения 10.04.2023)

³ *Суханов Е.А.* Вещное право: Научно-исследовательский очерк. М.: Статут, 2017.-560с. ISBN 978-5-8354-1320-1 9 (в пер.). Текст: электронный. – URL: <https://znanium.com/read?id=353021> (дата обращения 10.04.2023)

практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»⁴, при рассмотрении споров, связанных с самовольной постройкой, суд должен установить, допущены ли при ее возведении существенные нарушения градостроительных и строительных норм и правил, создает ли такая постройка угрозу жизни и здоровью граждан. С этой целью суд при отсутствии необходимых заключений компетентных органов или при наличии сомнения в их достоверности вправе назначить экспертизу по правилам процессуального законодательства. Отсутствие разрешения на строительство само по себе не может служить основанием для отказа в иске о признании права собственности на самовольную постройку.

Статья 222 ГК РФ устанавливает, что лицо, осуществившее самовольную постройку, право собственности на нее не приобретает. Чтобы признать самовольную постройку законным объектом, необходимо пройти процедуру легализации и соблюсти определенный порядок.

Легализовать самовольное строительство можно двумя способами: через органы местного самоуправления или через обращение в суд.

Вступившие в августе 2018 г. изменения в статью 222 ГК РФ были направлены на совершенствование законодательства о самовольной постройке. Федеральным законом от 03.08.2018 №339-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и статью 22 Федерального закона «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»⁵ была закреплена альтернатива сносу самовольной постройки приведение в соответствие с установленными требованиями.

Статья 222 ГК РФ предусматривает два вида решения:

-о сносе;

-о сносе или приведении в соответствие с установленными требованиями.

Законодательством установлены последствия неисполнения решения суда.

Во-первых, согласно п. 6.1 ст.54 Земельного кодекса Российской Федерации⁶ (далее – ЗК РФ) орган местного самоуправления или иное уполномоченное лицо принимает решение об изъятии земельного участка. Порядок отчуждения земельного участка предусмотрен ЗК РФ.

Во-вторых, согласно п.12 ст.55.32 Градостроительного кодекса Российской Федерации⁷ (далее – ГрК РФ) орган местного самоуправления обращается в суд в течение 6 месяцев с требованием об изъятии земельного участка и о его продаже с публичных торгов, при условии, что самовольная постройка создана и возведена на земельном участке, находящемся в частной собственности.

В-третьих, орган местного самоуправления обращается в суд в течение 6 месяцев с требованием об изъятии земельного участка и о передаче в государственную или муниципальную собственность при условии, что самовольная постройка находится в частной собственности и земельный участок находится в границах территории общего пользования.

Если же постройка признана незаконной, то она подлежит сносу осуществившим его лицом либо за его счет (ч.2 ст.222 ГК РФ), если за лицом не признано право собственности на эту постройку (ч.3 ст.222 ГК РФ).

⁴ Постановление пленума Верховного суда РФ №10, Пленума Высшего Арбитражного суда №22 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» от 29.04.2010 (ред. от 23.06.2015)// Консультант плюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_100466/ (дата обращения 01.04.2023)

⁵ Федеральный закон «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и статью 22 Федерального закона «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» от 03.08.2018 №339// Собрание законодательства Российской Федерации от 2018 г. №32. ст.5132

⁶ Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 №136-ФЗ (ред. от 06.02.2023)// Собрание законодательства Российской Федерации от 2001 г. №44. ст.4147

⁷ Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 №190-ФЗ (ред. от 29.12.2022)// Собрание законодательства Российской Федерации от 2005 г. №1. ст.16

Основные проблемы возникают на стадии исполнения судебных решений по рассматриваемым категориям дел. В обзоре судебной практики по делам, связанным с самовольным строительством⁸ закреплено, что принудительное исполнение решения о сносе самовольной постройки в случаях, когда взыскателем является орган местного самоуправления осуществляется судебным приставом-исполнителем, согласно Федеральному закону «Об исполнительном производстве»⁹. В ст.107 п.4 ФЗ «Об исполнительном производстве» говорится о том, что представляет собой снос строения, здания или сооружения либо их отдельных конструкций включает в себя разборку, демонтаж или разрушение строения, здания или сооружения, указанных в исполнительном документе, либо их отдельных конструкций независимо от типа, назначения и степени завершенности, а также уборку строительного мусора. Такого рода дела этот федеральный закон относит к исполнению содержащихся в исполнительных документах требований неимущественного характера. Процедура состоит в том, что если должник не исполняет требования о сносе самовольной постройки, судебный пристав выносит постановление о взыскании исполнительского сбора и устанавливает новый срок для исполнения. В случае неисполнения должником требований без уважительных причин, судебный пристав составляет протокол об административном правонарушении в соответствии с Кодексом об административных правонарушениях. Административная ответственность за такие правонарушения предусмотрена ст.17.15. КоАП РФ¹⁰.

Сама процедура исполнения решений о сносе самовольных построек является довольно сложной. Должники по таким категориям дел пытаются всячески уклониться от исполнения обязанности о сносе незаконной постройки. Необходима детальная регламентация действий судебного пристава-исполнителя по исполнению судебных решений о сносе самовольной постройки. Исполнение решений о сносе самовольной постройки требует значительного времени. Порой исполнительные производства затягиваются на годы. Самовольная постройка может угрожать жизни и здоровью людей, препятствовать доступу в жилое помещение, мешать работе, необходимо упростить процедуру исполнения решений. В тоже время, несмотря на законодательное закрепление последствий неисполнения решения суда о сносе либо о сносе или приведении в соответствие с установленными требованиями, что должно служить стимулом для исполнения требований, на практике остаются вопросы, требующие законодательного урегулирования.

⁸ «Обзор судебной практики по делам, связанным с самовольным строительством», утвержденный Президиумом Верховного суда Российской Федерации 16.11.2022// Консультант плюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_431506/ (дата обращения 01.03.2023)

⁹ Федеральный закон «Об исполнительном производстве» от 02.10.2007 №229-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 2007 г. №41. ст.4849

¹⁰ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 №195-ФЗ (ред. 03.04.2023)//Собрание законодательства Российской Федерации от 2002 г. №1. ст.1

Баскаев Владислав Сергеевич - обучающийся
Северо - Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Пашкова Наталья Сергеевна - обучающийся
Северо - Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный Руководитель:

Лазарева Марина Николаевна - заведующий
кафедрой государственно-правовых дисциплин
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

Перспективы торгового сотрудничества стран ЕАЭС с Ираном

Евразийский экономический союз (ЕАЭС) был создан в 2014 году. Договор о создании Союза вступил в силу 1 января 2015 года. В 2015 году состав ЕАЭС был представлен Россией, Белоруссией, Казахстаном, Арменией, Киргизией. Первичной целью Союза является разработка единой торговой, экономической, денежно-кредитной и налоговой политики. Безусловно, Российская Федерация является ведущей страной в рамках ЕАЭС. Функционирование Евразийского экономического союза предполагает создание единого экономического пространства бывших советских республик для реализации приоритетов укрепления национальных экономик и усиления сотрудничества между государствами-членами.

ЕАЭС добивается значительных успехов в торгово-экономическом сотрудничестве от года к году. По данным за 2021 год Союз в совокупности занимает второе место в мире по добыче газа, второе – по добыче нефти, четвертое – по добыче угля и выплавке чугуна¹.

Евразийский экономический союз на сегодняшний день является полноценным субъектом экономической интеграции на большей части территории Евразии. За годы своей деятельности Союз значительно увеличил сферу своего международного сотрудничества. Динамично развивается сотрудничество ЕАЭС с третьими странами, например, с Исламской Республикой Иран.

Временное соглашение о зоне свободной торговли (далее – ЗСТ), заключенное между ЕАЭС и Ираном 17 мая 2018 года и вступившее в силу 27 октября 2019 года, являющееся логическим продолжением прежних договорённостей с Тегераном и его стратегии по переориентации на азиатские страны и рынки, стало важным шагом в расширении их экономического сотрудничества.

Также между сторонами существовала договорённость о запуске переговоров по поводу замены временного статуса договора на постоянный в течение полутора лет с момента вступления соглашения о ЗСТ в силу.

Главным направлением сотрудничества ЕАЭС с Ираном было и остаётся производство и поставка сельскохозяйственной продукции. Связано это, в первую очередь, с территориальной приближённостью Ирана к Союзу, а также комфортным состоянием торговли сельскохозяйственной продукцией в сравнении с другими товарами с точки зрения внешних ограничений. Но стоит отметить, что дальнейшее сотрудничество потенциально может привести к активной торговле и в других областях. Наблюдается потенциал взаимных поставок промышленной продукции различного спектра. Работы ведутся в направлении транспортного машиностроения, деятельность которого требует большого количества поставок, и именно в этой сфере ЕАЭС может стать в будущем тесными партнёрами с Ираном. Сложно представить, чтобы в нынешних реалиях одна страна могла полностью

¹ Евразийская Экономическая Комиссия: официальный сайт [Электронный ресурс]. Сайт: <https://eec.eaeunion.org/comission/economic-potential/> (дата обращения: 01.04.2023)

произвести какой-либо сложный товар «от» и «до» либо самостоятельно выйти по всем направлениям деятельности на высокий мировой уровень, поэтому важно выстраивать взаимовыгодные и долгосрочные альянсы.

Тегеран стремится выйти из политической изоляции. Поэтому сближение с ЕАЭС может позволить Исламской Республике нарастить свой вес на международной арене. В целом создание временной ЗСТ и последующая трансформация соглашения в полноформатное следует рассматривать в более широком контексте стремления Ирана к усилению регионализма и евразийского сотрудничества.

В свою очередь для ЕАЭС Иран представляет серьезный потенциал для расширения. Иранская экономика – вторая по размерам после российской среди экономик членов, наблюдателей и партнеров Евразийского экономического союза. В сфере экономического сотрудничества снижение тарифных барьеров более всего выгодно РФ и Казахстану. Кроме того, особый интерес соглашение о ЗСТ для находящейся в частичной экономической блокаде Армении — единственному государству в ЕАЭС, обладающему сухопутной границей с Ираном. Поэтому потенциально армянская сторона может стать страной-транзитером иранских импорта и экспорта. Наконец, соглашение с Тегераном — серьезное подспорье для интеграционной политики Москвы. Необходимо отметить, что в условиях существенного ограничения поставок российских энергоресурсов в Европу и переориентирования их экспорта на Восток Иран может стать проводником российских энергоносителей и других товаров ЕАЭС к Индийскому океану и Персидскому заливу.

19 января 2023 года между Ираном и Евразийским экономическим союзом было подписано постоянное соглашение о свободной торговле². Как отметил руководитель Организации по развитию торговли Исламской Республики Иран Пейман Пак. Подписание этого документа может значительно ускорить темпы развития экономических и торговых отношений между Ираном и ЕАЭС³.

Потенциально трансформация соглашения о ЗСТ в полноформатное с включением в него расширенной линейки товаров может стать основой для перехода экономических отношений сторон на новый уровень. Но существуют и различные внешние проблемы, над устранением которых стороны активно работают. Так, важным вопросом стало развитие транспортно-логистической инфраструктуры, а также автоматизация и цифровизация таможенных процедур, чтобы избежать задержек и административных нагрузок на границе.

До недавнего времени одним из серьезных препятствий к экономическому сотрудничеству ЕАЭС и Ирана в условиях отключения иранских банков от международной межбанковской системы передачи информации и совершения платежей SWIFT являлось отсутствие удобного способа оплаты товаров. Но после отключения от SWIFT и российских банков данная проблема была решена в 2023 году путем объединения системы передачи финансовых сообщений ЦБ РФ с SEPAM (System for Electronic Payments Messaging) ЦБ Ирана. Теперь 52 иранских банка и российские банки смогут проводить взаиморасчеты, минуя SWIFT. Это позволило Ирану подключиться к 106 нероссийским банкам⁴.

Подводя итоги, можно сделать вывод, что соглашение о зоне свободной торговли в перспективе может положительно повлиять на экономику государств-членов Союза, а также, в особенности, на экономику самого Ирана. Заключение ЗСТ отвечает внешнеполитическим интересам, как Союза, так и Исламской Республики Иран. Иран станет связующим звеном в построении международно-транспортных коридоров. Дальнейшая интеграция приведет к углублению сотрудничества в экономической сфере между ЕАЭС и Востоком. Однако

² Информационное агентство РИА Новости [Электронный ресурс]. Сайт: <https://ria.ru/20230119/eaes-1845957410.htm> (дата обращения: 01.04.2023)

³ Информационное агентство ТАСС [Электронный ресурс]. Сайт: <https://tass.ru/ekonomika/16840757> (дата обращения: 01.04.2023)

⁴ Информационное агентство EurAsia Daily [Электронный ресурс]. Сайт: <https://eadaily.com/ru/news/2023/02/01/rossiya-i-iran-bolshe-ne-nuzhdayutsya-v-sisteme-swift> (дата обращения: 01.04.2023)

реальные перспективы в первую очередь зависят от способности как государств, так и самого бизнеса работать над устранением различных препятствий, помимо тарифов и пошлин.

Борсовкина Ирина Леонидовна - обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Павликов Сергей Герасимович - профессор кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, профессор

Эволюция конституционно-правовой защиты права частной собственности граждан-участников долевого строительства жилья в Российской Федерации

Сфера долевого строительства в последние годы активно реформируется, что безусловно оказывает непосредственное влияние на ее участников. Серьезные изменения в данной сфере, не смотря на положительную динамику в решении проблем «обманутых» дольщиков не приводят к достаточной защищенности прав граждан – участников долевого строительства. По данным Единой информационной системы жилищного строительства по состоянию на 1 марта 2023 года в Российской Федерации более 1000 проблемных объектов¹, что подтверждает актуальность проблемы и необходимость дальнейшего преобразования в данной области. Для того, чтобы охарактеризовать эволюцию конституционно-правовой защиты прав граждан – участников долевого строительства необходимо обратиться к началу становления современной модели взаимодействия застройщиков с гражданами – участниками долевого строительства по привлечению денежных средств последних для строительства (создания) многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, и последующего возникновения у таких граждан права частной собственности на объекты долевого строительства.

Ряд ученых связывают процессы формирования законодательства в области долевого строительства с реформированием законодательства в сфере жилищных отношений и соотносят с развитием форм участия граждан в жилищном строительстве в различные исторические периоды, в том числе перехода к современной схеме договоров долевого участия в строительстве от договоров найма, договоров подряда, договоров на право застройки предоставленных гражданам приусадебных участков, привлечения личных сбережений граждан через систему кооперации, возведения жилья за счет граждан с возникновением в последующем в отношении такого жилья права государственной или кооперативной собственности.

Другие авторы, например Соколова Л.И., приходят к выводу, что данные формы участия в строительстве «не являются прообразом института участия в долевом строительстве, хотя при соотношении особенностей и достигаемого юридического результата прослеживаются некоторые признаки сходства. На рубеже веков, в условиях смены экономической системы хозяйствования, не существовало ни одного специального нормативно-правового акта, который бы стал регулятором данной сферы».² Она отмечает, что основы участия в долевом строительстве жилья определялись Гражданским кодексом Российской Федерации и Федеральным законом от 25 февраля 1999 года № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений».

¹ Единая информационная система жилищного строительства. URL: <https://наш.дом.рф/сервисы/каталог-новостроек/список-проблемных-объектов>

² Соколова Л.Я. Эволюция института долевого строительства в отечественном законодательстве // Ученые записки Санкт-Петербургского имени В.Б. Бобкова филиала Российской таможенной академии. 2017. № 4 (64). С. 86–90.

Практикующие юристы полагают, что «правовая история долевого строительства в Российской Федерации начинает свой отсчет с 1 апреля 2005 года – с даты вступления в силу Федерального закона от 30 декабря 2004 года № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации»» (далее – Федеральный закон № 214-ФЗ).³

С учетом вышеобозначенных мнений, эволюцию конституционно-правовой защиты права частной собственности граждан – участников долевого строительства в Российской Федерации логично рассматривать с 90-х годов прошлого столетия.

Первый этап условно назовем этапом становления конституционно-правовой защиты прав граждан – участников долевого строительства. В этот период происходило формирование нормативно-правовой базы конституционно-правовой защиты прав граждан в целом и рамках нашей тематики в частности. Правовую основу составили Конституция Российской Федерации, Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 года № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации», Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 года № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», Федеральный конституционный закон от 26 февраля 1997 года № 1-ФКЗ «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации», Закон Российской Федерации от 7 февраля 1992 года № 2300-1 «О защите прав потребителей», Федеральный закон от 17 января 1992 года № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации», Федеральный закон от 6 октября 1999 года № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации», «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ, Федеральный закон от 21 июля 1997 года № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» и другие.

На данном этапе проводилась модернизация всей политической системы России, формировались системы государственной власти, судебной защиты, правоохранительных органов, институт уполномоченных по правам человека в Российской Федерации, через которые происходило становление основных гарантии государственной защиты прав граждан в Российской Федерации. В федеральное законодательство вводились нормы позволяющие застройщикам осуществлять строительство жилья за счет денежных средств граждан. Денежные средства граждан для строительства жилья привлекались по договорам подряда, договорам инвестирования, договорам купли-продажи, договорам совместной деятельности, содержание таких договоров сводилось к тому, что застройщик осуществлял строительство жилья, гражданин оплачивал его стоимость и получал в собственность определенное договором жилье. Правила на рынке жилищного строительства формировали в первую очередь застройщики, интересы граждан не всегда учитывались, договоры содержали условия выгодные и удобные в первую очередь застройщику. Граждане, несли существенные риски по исполнению таких договоров, требовалось законодательное регулирование в данной сфере. Граждане отстаивали свои интересы с использованием механизмов, предусмотренных законодательством о защите прав потребителей, защищали свои права в рамках судебных процессов по уголовным делам, возбуждаемым по фактам мошенничества при долевом строительстве, по делам о признании юридических лиц (застройщиков) банкротами.

Второй этап реформирования конституционно-правовых гарантий права частной собственности граждан – участников долевого строительства связан в первую очередь с Федеральным законом № 214-ФЗ, урегулировавшим многие вопросы в области долевого строительства. С принятием закона появился новый механизм защиты прав граждан –

³ Губина В.В., Миловидова Е.Э. Реформа долевого строительства - правовой анализ эффективности // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2019. № 10. С. 44 – 51. N 11. С. 60 - 77

региональный государственный контроль (надзор) в области долевого строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, а также за деятельностью жилищно-строительных кооперативов, связанной со строительством многоквартирных домов. Значительно ужесточились наказания, применяемые к застройщикам за работу в обход действующего законодательства, так в частности в Кодекс об административных правонарушениях введена новая статья 14.28 под названием «Нарушение требований законодательства об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости», предусматривающая штрафные санкции за привлечение денежных средств граждан для целей строительства многоквартирных домов лицом, не имеющим на это права в соответствии с законодательством об участии в долевом строительстве, за размещение в сети Интернет застройщиком проектной декларации, содержащей неполную и (или) недостоверную информацию, за непредставление в установленный срок в орган, осуществляющий контроль и надзор в области долевого строительства, отчетности, а равно представление отчетности, содержащей недостоверные сведения.

Способами защиты прав граждан – участников долевого строительства стали обеспечение прав участников строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости залогом и право дольщиков на взыскание неустойки с застройщика. Позднее эти формы защиты прав граждан – участников долевого строительства Федеральным законом от 30 декабря 2012 года № 294-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» дополнены обязанностью застройщика получить банковскую гарантию или застраховать свою ответственность перед гражданами, заключившими договор участия в долевом строительстве.

Кроме того, в рамках совершенствования конституционно-правовых гарантий граждан необходимо отметить принятие Федерального закона от 2 мая 2006 года № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» и Федерального закона от 9 февраля 2009 года № 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности органов государственной власти и местного самоуправления», которые позволили урегулировать правоотношения, связанные с реализацией гражданами закрепленных в Конституции Российской Федерации прав на обращение в государственные органы, и обеспечить доступ граждан к информации о деятельности государственных органов.

Федеральным законом от 12 июля 2011 года № 210-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и статьи 17 и 223 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации установлены особенности банкротства застройщиков, привлекавших денежные средства участников строительства, что также является гарантией защиты прав граждан – участников долевого строительства в случае несостоятельности (банкротства) застройщика.

Таким образом, на втором этапе эволюция конституционно-правовой защиты права частной собственности граждан – участников долевого строительства находит выражение в федеральном законодательстве и принятых в соответствии с ним нормативными правовыми актами.

В начале третьего этапа вновь становятся очевидными недостатки законодательства в области долевого строительства, происходит ужесточение требований к застройщику, признается наличие «обманутых» дольщиков в нашей стране и определяется их особый статус. Внесены поправки в Федеральный закон №214-ФЗ, согласно, которым ужесточены требования к застройщикам, привлекающим денежные средства участников долевого строительства, для заключения первого договора участия в долевом строительстве застройщику необходимо получить заключение о соответствии застройщика и проектной декларации установленным требованиям. У застройщика появляется обязанность по раскрытию информации на своем сайте в сети Интернет. Приказом Минрегиона России от 20 сентября 2013 года № 403, а затем приказом Минстроя России от 12 августа 2016 года № 560/пр утверждаются критерии отнесения граждан, чьи денежные средства привлечены для

строительства многоквартирных домов и чьи права нарушены, к числу пострадавших и правила ведения реестра таких граждан.

Особое внимание проблеме «обманутых» дольщиков уделяется со стороны Президента Российской Федерации и уполномоченного по правам человека в Российской Федерации. Президент Российской Федерации на заседании Госсовета по вопросам развития строительного комплекса и совершенствования градостроительной деятельности в 2016 году отмечает наличие проблем в сфере долевого строительства, связанных с неисполнением застройщиками своих обязательств, признает несостоятельность механизма страхования и поручает Правительству Российской Федерации рассмотреть предложения о создании государственного компенсационного фонда в жилищном строительстве, провести инвентаризацию незавершенного строительства, разработать порядок его достройки. В ежегодных отчетах уполномоченного по правам человека в Российской Федерации теме «обманутых» дольщиков уделяется особое внимание.

Значительную роль в предоставлении гарантий защиты прав граждан – участников долевого строительства играют региональные органы власти, которые во исполнение распоряжения Правительства Российской Федерации от 26 мая 2017 года № 1063-р разрабатывают планы-графики («дорожные карты») по осуществлению мер по восстановлению прав граждан, чьи денежные средства привлечены для строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости и чьи права нарушены, в рамках которых самостоятельно решают проблемы «обманутых» дольщиков. Многие субъекты Российской Федерации разрабатывают региональное законодательство в целях обеспечения прав граждан – «обманутых» дольщиков, например закон Вологодской области от 4 октября 2017 года № 4198-ОЗ «О государственной поддержке и (или) содействии в восстановлении нарушенных прав граждан, чьи денежные средства привлечены для строительства многоквартирных домов и чьи права нарушены, на территории Вологодской области».

На следующем этапе согласно Федеральному закону от 29 июля 2017 года № 218-ФЗ создана публично-правовая компания «Фонд развития территорий», застройщиков обязали уплачивать отчисления взносы в данный фонд. Механизм обязательного страхования ответственности застройщика был упразднен.

Федеральный закон о долевом строительстве вновь был скорректирован. Появились нововведения в порядке расчетов между участниками долевого строительства и застройщиками, привлечение средств граждан застройщиками стало необходимо осуществлять только по безналичному расчету с использованием специального счета застройщика в уполномоченном банке. Прекратилось ведение реестров пострадавших граждан. Сведения о проблемных объектах стали содержаться в Едином реестре проблемных объектов, формируемом в электронной форме в Единой информационной системе жилищного строительства. Многоквартирный дом признается проблемным в случае нарушения застройщиком сроков завершения строительства многоквартирного дома и (или) обязанности по передаче объекта долевого строительства участнику долевого строительства по зарегистрированному договору участия в долевом строительстве либо признания застройщика банкротом и открытия в отношении его конкурсного производства с применением правил параграфа 7 главы IX Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

У субъектов Российской Федерации появилась обязанность по созданию фонда субъекта Российской Федерации для урегулирования обязательств застройщиков, признанных банкротами, перед участниками долевого строительства путем передачи фонду субъекта Российской Федерации имущества (в том числе имущественных прав) и обязательств застройщиков для завершения строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимого имущества, строительство которых осуществлялось с привлечением средств граждан - участников долевого строительства.

В отношении многоквартирных домов, признанных проблемными и в отношении которых застройщиками производились отчисления в компенсационный фонд, публично – правовой компанией «Фонд развития территорий» могут приниматься решения о финансировании мероприятий по восстановлению нарушенных прав граждан – участников долевого строительства (о финансировании мероприятий по завершению строительства объекта или о выплате денежной компенсации гражданам).

Внесены существенные изменения в законодательство о (несостоятельности) банкротстве, например о том, что в отношении застройщиков не вводится процедура наблюдения, суд сразу вводит конкурсное производство. Федеральный закон от 27 июня 2019 года № 151-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» определил порядок перехода к фонду субъекта Российской Федерации или к публично правовой компании прав на имущество (в том числе имущественных прав) и обязательств застройщиков для завершения строительства проблемных объектов или при выплате гражданам денежного возмещения. В дальнейшем постановлением Конституционного Суда Российской Федерации от 21 июля 2022 года № 34-П части 14 и 17 статьи 16 данного Федерального закона во взаимосвязи с пунктом 11 статьи 201.15-2 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» признаны не соответствующими статьям 1 (часть 1), 2, 17 (часть 1), 18, 19 (часть 1), 35 (части 1 и 3), 55 (часть 3) и 75.1 Конституции Российской Федерации.

Данный этап эволюции конституционно – правовой защиты права частной собственности граждан – участников долевого строительства в большей мере затронул именно категорию граждан – участников долевого строительства проблемных объектов, включенных в единый реестр проблемных объектов, которым на федеральном уровне предложен механизм восстановления их прав через публично – правовую компанию «Фонд защиты прав граждан».

Следующий этап эволюции конституционно-правовой защиты права частной собственности граждан – участников долевого строительства ознаменован переходом от прямого привлечения застройщиком денежных средств граждан к использованию счетов эскроу. Во временном отрезке данный этап пересекается с предыдущим.

В соответствии с частью 16 статьи 8 Федерального закона от 25 декабря 2018 года № 478-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» договоры участия в долевом строительстве, которые заключались (представлялись на государственную регистрацию) после 1 июля 2019 года должны были обязательно предусматривать использование счетов эскроу. Исключение составляли объекты, которые соответствовали определенным Правительством Российской Федерации критериям по степени готовности объекта и количеству заключенных договоров участия в долевом строительстве (заключение о степени готовности объекта выдавали региональные органы, контролирующие долевое строительство). Срок получения заключения о степени готовности объекта был ограничен 1 июля 2019 года. При отсутствии такого заключения застройщики заключали новые договоры участия в долевом строительстве по строящимся домам с применением счетов эскроу.

Существенным отличием в гарантиях граждан – участников долевого строительства многоквартирных домов, денежные средства по которым привлекаются с использованием счетов эскроу, является то, что денежные средства участников долевого строительства блокируются на специальном счете эскроу до завершения строительства объекта.

В целях предоставления гражданам гарантий в случае отзыва (аннулирования) у банка лицензии Банка России на осуществление банковских операций в соответствии с Федеральным законом от 2 декабря 1990 года № 395-1 «О банках и банковской деятельности» денежные средства, размещенные на счете эскроу, открытом для расчетов для

расчетов по договору участия в долевом строительстве, подлежат страхованию в соответствии с Федеральным законом от 23 декабря 2003 года № 177-ФЗ «О страховании вкладов в банках Российской Федерации».

На этом этапе происходит смягчение требований, которым должен соответствовать застройщик, использующий счета эскроу. Для заключения первого договора участия в долевом строительстве застройщику больше не требуется заключение о соответствии застройщика и проектной декларации установленным требованиям. Кроме того, в рамках реформирования контрольно-надзорной деятельности, в связи с принятием Федерального закона от 31 июля 2020 года № 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации», происходит «ослабление» регионального государственного контроля (надзора) в области долевого строительства многоквартирных домов и (или) иных объектов недвижимости, на первый план выходит профилактика нарушений обязательных требований установленных законодательством. Необходимо также упомянуть действие мораториев, связанных с распространением коронавирусной инфекции и с военно-политической обстановкой в мире, на проведение контрольно-надзорных мероприятий.

Современный этап конституционно-правовой защиты прав граждан участников долевого строительства выражается в ослаблении такой защиты со стороны государственных органов. Гражданин самостоятельно несет инфляционные риски (проценты на сумму денежных средств, находящихся на счете эскроу, не начисляются) и риски переносов сроков завершения строительства. В случае приобретения квартиры путем заключения соглашения (договора) об уступке прав требований по договору участия в долевом строительстве, участник долевого строительства не уплаченную им сумму по соглашению об уступке, а получит денежные средства внесенные на счет эскроу первым покупателем.

В эволюции конституционно правовой защиты права частной собственности граждан – участников долевого строительства жилья в Российской Федерации четко прослеживается тенденция от усиления механизмов государственной защиты к их ослаблению, в том числе сначала путем наделения полномочиями в области защиты прав граждан – участников долевого строительства публично – правовой компании «Фонд развития территорий», а затем передача данных вопросов на уровень коммерческих организаций (банков). Данная тенденция в настоящее время не получила достаточного опыта практической реализации, сложно делать выводы о ее эффективности. Переход на счета эскроу значительно сократил объем строящего с привлечением денежных средств граждан – участников долевого строительства многоквартирных жилых домов. Граждане сталкиваются с рисками неисполнения обязательств со стороны застройщиков и недостаточной защищенностью от действий недобросовестных застройщиков. Сфера долевого строительства нуждается в дальнейшем реформировании в сторону усиления предоставляемых механизмов защиты прав граждан – участников долевого строительства со стороны государственных органов.

Глазанова Софья Михайловна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Анисимова Екатерина Александровна -
доцент кафедры государственно-правовых
дисциплин Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Декрет как историческая форма нормативно правового акта в России

Термин «декрет» пришел из латинского языка, что в переводе означает постановление. Своё начало декреты берут ещё из Древнего Рима, под ним подразумевались акты коллегиального органа власти, в частности сената и постановления претора по судебным делам, а в императорский период так назывались акты императора¹. Позже декреты использовались как законодательный акт в эпоху Великой французской революции, подразумевавшие акты Конвента, позднее декретами стали называться указы, издаваемые исполнительной властью в порядке управления и в разъяснение исполнения закона. В России же такой термин как «декрет» появился во времена законодательной деятельности большевиков и существовали только первые несколько лет Советского государства. Так назывались законодательные акты съездов Советов, ВЦИК, СНК РСФСР².

Причин появления декретов в России было несколько. Обе причины связаны с приходом большевиков к власти. Первой причиной было желание большевиков быстро закончить участие России в первой мировой войне, в это время в стране наблюдался большой кризис во всех сферах промышленности, а такая форма нормативного акта, как декрет подходила, своей простотой и ясностью изложения нормы права. Второй причиной были массовые недовольства. Народ, как и большевики желал прекращения войны и решения назревающих проблем, но действующее в тот период Временное Правительство считало иначе, так как по своему составу оно было буржуазным и не хотело окончания войны, потому что война – это военные заказы, которые приносят прибыль. Поэтому, чтобы противостоять Временному правительству, первыми декретами нового большевистского правительства во главе с В. И. Лениным стали декреты о мире, о земле, и о создании совета народных комиссаров. Так как декрет – это форма нормативного акта, выражавшаяся в виде простого постановления либо в распоряжение о назначении на должность какого-либо лица. Данная форма нормативного акта помогала большевикам дать народу то, что он хотел получить именно в тот момент.

Есть несколько точек зрения почему большевики выбрали форму законодательного акта в виде декрета. Первая точка зрения, это то, Владимир Ильич Ленин по образованию был юристом и изначально выбрал профессию адвоката, во время которой он уделял достаточно свободного времени для изучения трудов европейских и отечественных

¹ Политическая наука: Словарь-справочник сост. проф. пол. наук Санжаревский И. И. // URL: <https://dic.academic.ru/dic.nsf/politology/826/Декрет> (дата обращения: 27.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

² Ильина Т.Н. «нормотворчество органов власти советского государства в первые послереволюционные годы» / историко-правовые проблемы: новый ракурс – 2013 // Киберленка. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/normotvorchestvo-organov-vlasti-sovetskogo-gosudarstva-v-pervye-poslerevoljutsionnye-gody/viewer> (дата обращения: 24.03.2023). – Режим доступа: свободный. Текст: электронный

революционеров, данная профессия позволила подготовиться ему к пути профессионального революционера³. Так как Владимир Ильич был юристом и знал римское право при издании нормативного акта он предложил название «декрет», что в переводе с латинского «*decretum*» означает постановление. Второй точкой зрения считается, что слово декрет было заимствовано из французской революции, так как она стала началом ряда политических движений в разных странах, для осуществления в жизни людей «прав человека и гражданина»⁴. Из этого следует, что существует точка зрения, подразумевающая, что большевики опирались на французскую революцию, где декреты понимались как законодательные акты конвента. В целом, следует отметить, что революции были схожи. В обеих революциях народ боролся за права и свободы. Также сходством революций было социальное неравенство, где большая часть населения находилась в нищете из-за экономических кризисов и голода. Исходя из этого не стоит отрицать факт заимствования формы нормативного акта как декрет из великой французской революции.

Сложность в изучении декретов, как нормативных актов заключается в том, что чаще всего под формой декретов принимались простые постановления, а иногда и распоряжения о назначении на должность какого-либо лица. Позднее это понятие заменили термином «закон». Чтобы понять в чем сложность, следует проанализировать, а можно ли назвать декрет законом или же есть между ними различия? По своей сути в современном мире считается, что декрет — это закон, на самом ли деле это так? Чтобы разобраться следует дать понятие «закона». Под законом понимается нормативный правовой акт, принятый представительным законодательным органом власти в особом порядке, регулирующий наиболее важные общественные отношения и обладающие высшей юридической силой⁵. Из этого мы можем выделить некоторые различия закона от декрета.

Первым отличием является тип органа или власти который разрабатывает или диктует нормативно правовой акт. Закон разрабатывается и ратифицируется законодательной властью, однако в случае с декретом все иначе, он предлагается и разрабатывается исполнительной властью, например декрет «о праве отзыва делегатов»⁶, данный документ был издан Всероссийским центральным исполнительным органом.

Следующее отличие заключается в содержании. Закон указывает, что можно делать и, что нельзя. В то время как декрет показывает, как это сделать. Так, например, декрет «о земле», его суть заключается в том, что вся земля, природные богатства, хозяйства, скотоводческие и конные заводы, инвентарь — все это передавалось в собственность государству либо общины.

Третьим отличием является, уровень обобщения. Законы издаются с целью управления и организации действий общества в целом. А декрет разработан с целью справиться с конкретной ситуацией, которую необходимо решить в кратчайшие сроки. Так,

³ Ерофеев К.Б. «В. И. Ленин и адвокатура» / Евразийская Адвокатура 2014 // Киберлененка URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/v-i-lenin-i-advokatura> (дата обращения: 24.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁴ Кареев, Н. И. Великая Французская Революция / Н. И. Кареев. Москва : Издательство Юрайт, 2023. 387 с. (Антология мысли). ISBN 978-5-534-12862-8. Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. — URL: <https://urait.ru/bcode/519245> (дата обращения: 24.03.2023).

⁵ Быконя А.В. «Законы: понятие, виды и их особенности» / проблемы современной науки и образования. 2017 // Киберлененка. URL: [Законы: понятие, виды и их особенности \(cyberleninka.ru\)](https://cyberleninka.ru) (дата обращения: 24.03.2023). — Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁶ Декрет Всероссийского Центрального Исполнительного комитета «о праве отзыва делегата» // Справочная правовая система: «Гарант» — URL: [Декрет Всероссийского Центрального Исполнительного Комитета \(О праве отзыва делегатов\) \(garant.ru\)](https://garant.ru) (дата обращения: 24.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

например декрет «о мире»⁷ — это самый первый декрет в СССР, принятый 26 октября 1917 года. Его суть заключалась в том, что было важно заключить мир без аннексий и контрибуций. Данный документ послужил юридической основой для заключения сепаратного соглашения с Германией и центральными державами. Еще одним примером, когда нормативный акт был направлен на решение конкретной ситуации это принятый через пару дней 29 октября 1917 года «декрет о восьмичасовом рабочем дне»⁸ суть которого заключалась в том, что рабочее время, определяемое правилами внутреннего распорядка предприятий, не должно превышать 8 рабочих часов в сутки и 48 часов в неделю, включая сюда и время, употребляемое на чистку машин и на приведение в порядок рабочего помещения.

Таким образом можно сделать вывод, что декрет - это специфический вид нормативного акта, принимаемый по конкретным вопросам. Целью которого являлось возможность дать понять населению, что же будет означать на практике советская власть. Следовательно, такая форма нормативного акта носила не только характер краткого и фрагментарного акта, но и выступала в качестве пропаганды. Именно это и придает специфический вид декрету. Несмотря на то, что декрет - это новая форма нормативного акта, особенность ее заключалась в том, что она была понятна всему населению в силу чёткости и простоты выражения целей и задач Советской власти.

⁷ «Декрет о мире» (принят II Всероссийским съездом Советов 26.10.1917) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 24.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁸ Декрет СНК РСФСР от 29.10.1917 "О восьмичасовом рабочем дне" // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 24.03.2023). Режим доступа: свободный. – Текст: электронный.

Гришеева Валерия Валерьевна - обучающаяся
2 курса заочной формы обучения Северо –
Западного института (филиала) Университета
имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Анисимова Екатерина Александровна -
доцент кафедры Государственных и правовых
дисциплин Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Некоторые практические проблемы реализации права на реабилитацию

Институт возмещения государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц, находится в ряду тех явлений, правовая природа которых может быть выявлена только с учетом противоположности частноправовых и публично-правовых начал в праве.

Постановка проблемы правовой природы рассматриваемого института тесно связана с конституционными гарантиями защиты человека от незаконных действий органов государственной власти и их должностных лиц. Публичному притязанию гражданина на законную деятельность государства корреспондирует обязанность органов публичной власти и их должностных лиц действовать в русле закона. Предусмотренное ст. 53 Конституции РФ право на возмещение вреда представляется возможным квалифицировать как рефлексное право, поскольку оно есть следствие незаконных действий органов власти. По глубинному смыслу конституционные положения представляют собой юридически выраженную публичную форму защиты гражданина от произвола органов государственной власти или их должностных лиц.

Легальное определение такого понятия, как «реабилитация» нашло свое отражение п. 34 ст. 5 УПК РФ.¹ Несмотря на это, понимание его сущности не оставлено без внимания в научных кругах и вызывает много споров.

В УПК РФ институт реабилитации был закреплён в 2002 году, то есть практика по данной категории дел составляет чуть более 20 лет. В ч. 2 ст. 302 УПК РФ перечисляет условия, при которых может быть вынесен оправдательный приговор: 1) не установлено событие преступления; 2) подсудимый не причастен к совершению преступления; 3) в деянии подсудимого отсутствует состав преступления.

Любое из перечисленных оснований является подтверждением невиновности лица и влечёт за собой полную реабилитацию. В настоящее время в судебной практике в Российской Федерации сложилась ситуация при которой оправдательные приговоры единичны. В статистике, опубликованной Верховным Судом Российской Федерации, за 2020 год было вынесено 0,25%, а за 2021 год 0,27% оправдательных приговоров от числа всех рассмотренных дел².

Приведу примеры из судебной практики Сокольского районного суда. За 2021 год судьями были вынесены 3 оправдательных приговора, однако Вологодский областной суд отменил один из них. Существуют приговоры, которые являются одновременно и оправдательными, и обвинительными. Например, Сокольским районным судом в 2021 году рассматривалось уголовное дело по обвинению в совершении 9 преступлений, предусмотренных ч.3 ст. 158 УК РФ. Суд признал подсудимого виновным в совершении 7 преступлений, а по 2 преступлениям вынес оправдательный приговор в связи с недоказанностью вины оправданного в совершении данных преступлений. По данным

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 24.09.2022) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (ч. I). ст. 4921.

² *Гаспарян Нвер*. Судебные итоги за 2021 год // Адвокатская газета. 2022. 16 июня.

эпизодам оправданный имеет право на реабилитацию. В 2021 году никто из оправданных, за кем было признано право на реабилитацию, не обратился в суд за возмещением морального или материального вреда. Можно сделать вывод, что не каждый оправданный, имеющий право на реабилитацию, реализует своё право.

Что касается конкретной судебной практики по делам, связанным с защитой права на реабилитацию, с 2018 по 2022 год в Сокольском районном суде было рассмотрено 6 дел о возмещении морального вреда, взыскании расходов на оплату услуг адвоката, возмещении материального вреда. Ни один из заявленных исков не был удовлетворен в полном объеме, поскольку по мнению суда сумма возмещения морального вреда была завышена.

В 2022 году в Сокольский районный суд обратился осужденный, который был частично оправдан в совершении преступления, предусмотренного ст. 285 УК РФ. Заявитель просил взыскать из средств федерального бюджета в качестве реабилитации расходы на оплату услуг трёх адвокатов в размере 3 миллионов рублей. В обоснование своих требований указал, что на предварительном следствии его интересы представляли 2 адвоката из Московской коллегии адвокатов, которым он заплатил 1 миллион рублей, а в судебном заседании он был вынужден обратиться к третьему адвокату из Вологодской коллегии адвокатов. Суд удовлетворил требования заявителя частично в размере 400 тысяч рублей, поскольку судом было установлено, что адвокат из Вологодской коллегии адвокатов был отведен судом ещё на стадии предварительного слушания по уголовному делу и дальнейшего участия в судебных заседаниях не принимал. Расходы на услуги одного из адвокатов Московской коллегии адвокатов не нашли своего подтверждения документально. Для проверки действительности заявленных требований судом были сделаны запросы в Федеральную налоговую службу Российской Федерации и выяснилось, что адвокат не получал гонорара в заявленной сумме. В отношении третьего адвоката расходы были подтверждены, но суд учёл, что оправдание было не полное, а частичное, и с учётом требования разумности и справедливости, удовлетворил заявленное требование частично.

В 2018 году Сокольским районным судом была оправдана дознаватель ОВД, которая обвинялась в совершении преступления, предусмотренного ст. 303 УК РФ. В 2019 году оправданная обратилась в Сокольский районный суд с заявлением о реабилитации, просила взыскать расходы на оплату услуг адвоката, утраченный заработок, надбавки и доплаты, положенные сотруднику ОВД за ненормированность рабочего дня, ежемесячную надбавку за особые условия службы, ежемесячную надбавку за работу со сведениями, составляющую государственную тайну, а также размер премий, которые были выплачены сотрудникам ОВД в период её отстранения от должности. Суд удовлетворил заявленные требования частично. Требование по оплате услуг адвоката было подтверждено документально, и было удовлетворено в полном объеме. Также суд удовлетворил требование о взыскании утраченного заработка в размере оклада по должности и оклада по специальному знанию, в возмещении остальных надбавок и премий было отказано, поскольку суд счёл, что в данный период оправданная фактически не осуществляла служебную деятельность.

Статистические данные свидетельствуют, что свое право на реабилитацию реализовало в 2013 – 14,4 %, в 2014 – 15,7 %, в 2015 – 16,6 %, в 2016 – 15 %, в 2017 – 38 %³ от числа лиц, за которыми такое право официально признано при вынесении оправдательных приговоров или прекращении судами уголовных дел по реабилитирующим основаниям.

К основным проблемам, связанным с возмещением вреда при признании права на реабилитацию, в научной литературе относят: сложность и недостаточную определенность процедуры реализации права на реабилитацию; объем и пределы их компетенции участников реабилитации; определение объема и размера вреда, причиненного незаконным уголовным

³ Данные судебной статистики. Официальный сайт Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации <http://www.cdep.ru/index.php?id=79>

преследованием; возмещение вреда, связанного с оплатой услуг защитника по уголовному делу⁴.

Разрешение данных проблем затруднено тем, что вопросы реабилитации относятся к предмету изучения нескольких правовых наук – уголовного и гражданского права, уголовного и гражданского процессов, криминологии, правоохранительной и правозащитной деятельности, конституционного права.

На основании анализа судебной практики по решениям, связанным с защитой права на реабилитацию, можно сделать вывод, что институт реабилитации только складывается в реалиях судебной системы Российской Федерации, однако наблюдается тенденция унификации судебной практики во всех регионах. Суды стараются принимать решения согласно принципам разумности и справедливости.

⁴ Низамов В. Ю. Институт реабилитации в уголовном процессе: проблемы применения и перспективы развития // Ленинградский юридический журнал. 2016. № 3 (45). С. 213–222.

Денисова Елизавета Дмитриевна - обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Анисимова Екатерина Александровна - доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Некоторые элементы правового статуса депутата законодательного органа государственной власти субъекта Российской Федерации

Согласно закону, депутат субъекта РФ осуществляет свою деятельность на профессиональной основе или без отрыва от основной работы. Порядок и условия осуществления депутатом своей деятельности регулируется конституцией, уставом или иным нормативно-правовым актом субъекта РФ.

Федеральное законодательство недостаточно раскрывает особенности статуса депутата субъекта РФ, вследствие чего можно проследить действие в жизни конституционного принципа самостоятельности субъектов Российской Федерации в решении данного вопроса.

На территории Вологодской области действует Закон Вологодской области от 3 февраля 2005 года № 1224-ОЗ «О статусе депутата Законодательного Собрания Вологодской области».¹ Согласно вышеуказанному акту под депутатской деятельностью следует понимать деятельность, осуществляемую депутатом Вологодской области связанную с реализацией депутатских полномочий.

Дополнительно, правовое положение депутатов на территории Вологодской области регламентируется:

Уставом Вологодской области от 3 октября 2001 г. № 48;²

Регламентом Законодательного Собрания Вологодской области.³

Законодательство Вологодской области предусматривает несколько форм осуществления депутатской деятельности.

К формам можно отнести следующие:

участие в деятельности Законодательного собрания Вологодской области (сессиях, комитетах, комиссиях, рабочих группах, фракциях и иных депутатских объединениях);

выполнение поручений Законодательного собрания Вологодской области;

участие в публичных слушаниях законодательных проектов области, включая вынесение их на рассмотрение;

подготовка и направление обращений различным органам государственной власти РФ;

осуществление мероприятий по взаимодействию с избирателями, в том числе рассмотрение обращений избирателей;

иные формы, предусмотренные законодательством РФ.

¹ Закон Вологодской области от 3 февраля 2005 года № 1224-ОЗ «О статусе депутата Законодательного Собрания Вологодской области»: сайт / Система ГАРАНТ. URL: <https://base.garant.ru/20408258/?ysclid=15917mej3498827482>.

² Уставом Вологодской области от 3 октября 2001 г. № 48: сайт / Законодательное собрание Вологодской области. URL: <https://vologda-oblast.ru/dokumenty/ustav/?ysclid=1591gbt8g5234215462>.

³ Регламент Законодательного Собрания Вологодской области: сайт / Законодательное собрание Вологодской области. URL: <https://vologda-oblast.ru/dokumenty/ustav/?ysclid=1591gbt8g5234215462>

В соответствии с законодательством Вологодской области можно выделить две категории депутатов:

- 1) депутат, осуществляющий депутатскую деятельность на профессиональной основе;
- 2) депутат, осуществляющий депутатскую деятельность без отрыва от основной деятельности.

Необходимо отметить, что депутаты, осуществляющие деятельность на профессиональной основе, являются лицами, замещающими государственные должности.⁴

В Вологодской области, согласно региональному законодательству, количество депутатов, осуществляющих деятельность на профессиональной основе, составляет семнадцать депутатов.⁵

Объём прав и обязанностей депутатов, осуществляющих деятельность на профессиональной основе, отличается от объема прав и обязанностей депутатов, ведущих деятельность без отрыва от основной деятельности.

Согласно Закону Вологодской области основными правами депутата являются:

право депутата на направление депутатского запроса. Данное право подразумевает в том числе право на своевременное получение депутатом документов и информации, необходимой для осуществления деятельности.

право на образование депутатских объединений, представляющих группу депутатов, объединившиеся в целях осуществления совместной деятельности.

право на работу на постоянной основе.

право на выступление на сессиях.

право на представительство интересов населения.

право иметь помощников депутатов, осуществляющих деятельность на платной основе.

право на защиту своих прав в административном и судебном порядке.⁶

Нормативно-правовые акты Вологодской области содержат перечень обязанностей депутатов Законодательного Собрания. К основным обязанностям депутата можно отнести:

обязанность участвовать в работе сессий представительного органа муниципального образования, включая обязанность по участию в комитетах и комиссиях;

выполнять решения представительного органа муниципального образования;

проводить мероприятия, направленные на исполнение наказов избирателей.

осуществлять деятельность по приему избирателей.

Примером добросовестного исполнения депутатом своих обязанностей можно привести дело № 2-926/2017, рассматриваемое Вологодским городским судом. Исходя из материалов гражданского дела к депутату Холодову А. Ю. обратилась жительница города Вологды с просьбой оказать правовую помощь и провести проверку по факту невыплаты заработной платы. В результате проведенных мероприятий решением Вологодского городского суда Вологодской области от 22.09.2017 г. был установлен факт трудовых отношений с организацией и взыскана невыплаченная сотруднику заработная плата.⁷

⁴ Закон Вологодской области от 3 февраля 2005 года № 1224-ОЗ «О статусе депутата Законодательного Собрания Вологодской области»: сайт / Система ГАРАНТ. URL: <https://base.garant.ru/20408258/?ysclid=15917rnej3498827482>.

⁵ Закон Вологодской области от 3 февраля 2005 года № 1224-ОЗ «О статусе депутата Законодательного Собрания Вологодской области»: сайт / Система ГАРАНТ. URL: <https://base.garant.ru/20408258/?ysclid=15917rnej3498827482>.

⁶ Закон Вологодской области от 3 февраля 2005 года № 1224-ОЗ «О статусе депутата Законодательного Собрания Вологодской области»: сайт / Система ГАРАНТ. URL: <https://base.garant.ru/20408258/?ysclid=15917rnej3498827482>.

⁷ Решение Вологодского городского суда Вологодской области от 22.09.2017 по делу № 2-926/2017: сайт / Вологодский городской суд Вологодской области. URL: <http://vologodskygor.vld.sudrf.ru/modules.php?name=information&rid=40>.

Указанное демонстрирует эффективную работу депутатского корпуса по своевременному рассмотрению обращений граждан Вологодской области, включая проведение мероприятий по их проверке.

Согласно закону Вологодской области в обязанности депутата входит соблюдение этики, установленной Положением постановления Законодательного Собрания Вологодской области.

Статья 19 Федерального закона от 21.12.2021 № 414-ФЗ «Об общих принципах организации публичной власти в субъектах Российской Федерации» устанавливает обязанность депутата о ежегодном предоставлении отчета о своих доходах, имущественных обязательствах, имуществе, расходах, включая информацию по аналогичным позициям в отношении супруга и несовершеннолетних детей⁸.

Непредставление установленных законом сведений является основанием для досрочного прекращения депутатской деятельности. Вместе с тем, Федеральный закон «О контроле за соответствием расходов лиц, замещающих государственные должности, и иных лиц их доходам» от 03.12.2012 № 230-ФЗ закрепляет указанную обязанность исключительно для лиц, замещающих государственные должности субъектов Российской Федерации, то есть депутатов, осуществляющих деятельность на постоянной профессиональной основе.⁹ Исходя из существующей коллизии общих и специальных норм все депутаты Вологодской области вне зависимости от их специального статуса предоставляют сведения о своих расходах и доходах.

Соглашаясь с позицией И.Ю. Крылатовой можно отметить, что наличие в законодательстве РФ возможности депутатов осуществлять депутатскую деятельность на непостоянной основе, совмещая с иной работой не способствует установлению стабильности и эффективности деятельности органов законодательной власти субъектов РФ.¹⁰

Целесообразно свести к минимуму количество депутатов законодательной власти субъектов РФ, осуществляющих трудовую деятельность на непостоянной основе, либо вовсе отказать от их привлечения. Представленные предложения обусловлены существующей тенденцией к усложнению и увеличению регионального законодательства, ввиду чего осуществлять правотворческую деятельность должны лица, работающие в данной сфере на постоянной основе. Помимо правотворческой деятельности депутаты должны осуществлять работу с избирателями на постоянной основе, систематически повышать уровень грамотности и профессионализма.

Возвращаясь к рассмотрению вопроса анализа обязанностей депутата законодательного собрания субъекта РФ следует отметить, что юридическая доктрина выделяет три критерия, по которым происходит разделение обязанностей депутата на группы:

- сфера осуществления;
- субъект осуществления;
- функциональный критерий.¹¹

Наиболее распространёнными сферами осуществления депутатом своей деятельности является избирательный округ и региональный парламент. В связи со сказанным, законодательство отдельных регионов содержит положения, разграничивающие обязанности

⁸ Российская Федерация. Законы. Об общих принципах организации публичной власти в субъектах Российской Федерации: Федеральный закон от № 414-ФЗ: [принят Государственной Думой 14 декабря 2021 года; одобрен Советом Федерации 15 декабря 2021 года]. Москва: Проспект, 2022. 128 с.

⁹ Российская Федерация. Законы. О контроле за соответствием расходов лиц, замещающих государственные должности, и иных лиц их доходам: Федеральный закон от № 230-ФЗ: [Принят Государственной Думой 23 ноября 2012 года; одобрен Советом Федерации 28 ноября 2012 года]. Москва: Кодекс. 2014 – 16 с.

¹⁰ Крылатова, И. Ю. Отдельные аспекты правового статуса депутата законодательного (представительного) органа субъекта Российской Федерации / И. Ю. Крылатова // Российское право: образование, практика, наука. – 2018. – № 2(104). – С. 54-61.

¹¹ Зенкова И. А. Ключевые аспекты правового статуса депутата законодательного (представительного) органа субъекта Российской Федерации // Актуальные исследования. 2021. №43 (70). С. 33-36.

депутата при осуществлении работы в избирательном округе и региональном парламенте. Для примера можно привести законодательство Ульяновской области и Омской области.

Анализируя функциональный критерий обязанностей депутата законодательного органа субъекта РФ, все функции депутата можно разделить на организационные, контрольные и учредительные. Организационные обязанности связаны с преобразованиями в структуре парламента, например – избрание кандидатов в депутаты регионального парламента. Контрольные обязанности депутата направлены на выполнение интересов граждан в полном объеме. Учредительные обязанности связаны с принятием управленческих решений депутатом в рамках осуществления текущей деятельности.¹²

На основании вышеизложенного можно сделать следующие выводы. Права и обязанности депутата, их полномочия, ответственность и гарантии определяют конституционно-правовой статус депутата законодательного органа государственной власти субъекта Российской Федерации.

Федеральное законодательство недостаточно раскрывает особенности статуса депутата субъекта РФ, вследствие чего можно проследить действие в жизни конституционного принципа самостоятельности субъектов Российской Федерации в решении данного вопроса.

Необходимо учитывать, что объем прав и обязанностей депутатов, осуществляющих деятельность на профессиональной основе, отличается от объема прав и обязанностей депутатов, ведущих деятельность без отрыва от основной деятельности. Наличие в законодательстве РФ права депутатов осуществлять депутатскую деятельность на непостоянной основе, совмещая с иной работой не способствует стабильности и эффективности деятельности органов законодательной власти субъектов РФ.

Считаю целесообразным уменьшение количества депутатов законодательной власти субъектов РФ, осуществляющих трудовую деятельность на непостоянной основе, либо вовсе отказаться от их привлечения. Представленные предложения обусловлены тенденцией к усложнению и увеличению регионального законодательства, ввиду чего осуществлять правотворческую деятельность должны лица, работающие в данной сфере на постоянной основе.

¹² Русанова, В. А. Правовой статус депутата в Российской Федерации / В. А. Русанова // Аллея науки. 2018. Т. 3. № 9(25). С. 425-429. EDN KSPRXC. Текст: непосредственный.

Дубинин Роман Викторович - обучающийся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Красильникова Елена Валерьевна - доцент
кафедры государственно-правовых дисциплин
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук

Роль юридической науки в борьбе с фальсификацией истории

Прежде чем характеризовать такое понятие, как фальсификация истории, следует проанализировать внесенные в Конституцию 14.03.2020 поправки. Одна из них гласит: «Российская Федерация чтит память защитников Отечества, обеспечивает защиту исторической правды. Умаление значения подвига народа при защите Отечества не допускается» (ст. 67.1)¹. Необходимость закрепления данной статьи в основном законе страны вызвана желанием сохранить память об исторических событиях, напрямую связанных с российским государством на разных этапах истории.

Также стоит обратить внимание на Указ Президента РФ о внесении изменений в Стратегию государственной национальной политики РФ от 06.12.2011, в котором содержится дополнение о том, что одним из основных направлений государственной национальной политики Российской Федерации является предупреждение попыток фальсификации истории России (п. 21.1)².

Обозначим что при этом понимается под термином «фальсификация». Специалисты из различных областей дают нам возможность выбора определения. На наш взгляд наиболее подходящим является следующие категории - преднамеренное скрывание, деформация, принижение фактов о чём-либо.

Проанализируем актуальность включения данного пункта в вышеупомянутый Указ. Чтобы исключить повторение трагедий прошлого, государство обязано принимать меры по предотвращению попыток в подмене исторической правды.

Фальсификация истории может быть выражена следующим образом³:

Отрицание фактов, установленных приговором Международного военного трибунала для суда и наказания главных военных преступников европейских стран оси Берлин – Рим;

Одобрение преступлений, установленных указанным приговором;

Распространение заведомо ложных сведений о деятельности СССР в годы Второй мировой войны, о днях воинской славы и памятных датах России, связанных с защитой Отечества;

Осквернение символов воинской славы России;

Оскорбление памяти защитников Отечества;

Унижение чести и достоинства ветерана Великой Отечественной войны.

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) – Текст: электронный // КонсультантПлюс. URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 06.04.2023).

² Указ Президента РФ от 19.12.2012 № 1666 (ред. от 06.12.2018) «О Стратегии государственной национальной политики Российской Федерации на период до 2025 года» – Текст: электронный // КонсультантПлюс. URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 06.04.2023).

³ Шамсунов С.Х. Уголовно-правовая охрана исторической памяти народов Российской Федерации о событиях Второй мировой и Великой Отечественной войн: опыт социологического исследования / С.Х. Шамсунов, В.В. Меркурьев, П.В. Агапов, А.В. Новиков, Т.В. Радченко, К.В. Шевелева // Пенитенциарная наука. 2022. №2 (58). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ugolovno-pravovaya-ohrana-istoricheskoy-pamyati-narodov-rossiyskoy-federatsii-o-sobytyiyah-vtoroy-mirovoy-i-velikoy-otechestvennoy> (дата обращения: 06.04.2023).

Рассмотрим примеры политических событий, происходящих на международной арене, направленных на противопоставлении событий и итогов Второй мировой войны.

Наблюдается сведение к общему началу режимов нацистской Германии и социалистического режима СССР. Последователи фашизма выставляются в свете «борцов за свободу», а воины-освободители Красной Армии – «захватчиками», «противниками демократии». 3 июля 2009 года Парламентская ассамблея ОБСЕ выносит решение о воссоединении разделенной Европы, где уравниваются понятия нацизма и сталинизма. Структура, учрежденная по результатам соглашений, принятых в Хельсинки, ставит знак равенства между вкладом Советского Союза и Третьего рейха в развязывании Второй мировой войны. В августе 2009 года Европейский парламент выступает с инициативой установить 23 августа, дату подписания Пакта о ненападении, заключенного Германией и Советским государством, европейским днем памяти жертв «кровавых режимов прошлого».

Возмутительным фактом становится принятие Польшей 23 сентября 2009 года резолюции, в которой освобождение Красной Армией в сентябре 1939 года оккупированной поляками территории Западной Украины и Западной Белоруссии квалифицировалось как агрессия против народа Польши.

Одним из ведущих векторов фальсификации в последние годы является позиция об оккупации советскими войсками стран Прибалтики. 07.05.2020 главы государств Латвии, Литвы и Эстонии в поздравлении с юбилеем Победы в Великой Отечественной войне обвинили СССР в насильственном захвате территорий своих стран. По их мнению, Россия предпринимает действия к подмене исторических событий, скрывая правду от своих граждан о минувших событиях: «Итоги Второй мировой войны не принесли независимость народам Европы. Вместо этого на смену одному диктатору пришел другой, когда Балтийские страны были цинично включены в структуру Советского Союза...»

Как итог, страна, которая внесла наибольший вклад в победу, перестает быть победителем и пострадавшим от мировой войны и оказывается одним из ее зачинщиков. Далее логично возникает цель возложить на Российскую Федерацию, как правопреемника Советского Союза вину и ответственность за вред, причинённый странам Восточной Европы. Вследствие - очернение России со всеми вытекающими отсюда последствиями, вплоть до обязательств возмещения материального ущерба. Эти вопросы выдвигаются в центр современных рассуждений об «истинности прошлого» Второй мировой войны и бывшими соратниками гитлеровской Германии. Их задачи легко определимы: желание умалить вовлечённость собственной страны в преступления против мира и человечества, а также выставить её в качестве потерпевшей стороны от «красной угрозы».

Не следует исключать отмену ограничения суверенитета Германии и Японии, их претензии на получение статуса постоянных членов Совета Безопасности ООН, пересмотр положений права вето постоянных членов. Новый взгляд на решения Ялтинских соглашений 1945 г. чреват и прямыми территориальными взаимными претензиями современных европейских государств.

Перечисленные действия иностранных государств ставят под угрозу национальную безопасность России. В связи с чем следует осуществить комплекс очередных мер:

Исключение попыток пересмотра итогов Второй мировой войны, укрепление роли Организации Объединенных Наций.

Учреждение сообществ ветеранов, историков, политиков, авторитетных ученых, деятелей культуры и общественных активистов, способных активно и своевременно отвечать на идеологические и информационные удары и обеспечивать воздействие на создание общественного мнения, давать соответствующую оценку сведениям. Подразумевается, что подразделения национальных органов государственной безопасности должны своевременно выявлять, пресекать, контролировать нарушения в данной сфере. Следует спроектировать работу по дальнейшей подготовке учебных материалов исторического содержания, призванных воспитывать любовь к родине. Патриотическое воспитание должно стать

основой образовательной деятельности на всех уровнях и на протяжении всего периода обучения будущих поколений.

Следует обеспечить научные организации, исторические общества полномочиями направлять свои возражения в соответствующие СМИ и обязать публиковать данные о поступлении такого рода протестов.

Дополнить Кодекс об административных правонарушениях РФ статьей об административной ответственности юридических лиц за указанные выше формы фальсификации истории.

Делегировать полномочия органам законодательной власти на уровне субъектов РФ, по возможности редактирования образовательных программ в школах, учебных заведениях среднего профессионального и высшего образования.

Емельянова Полина Алексеевна - обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Лысачёва Алина Александровна - обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Лазарева Марина Николаевна - заведующий кафедрой государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Стратегии развития Европейского Союза в сфере энергетики

Развитие глобальной энергетики находится под воздействием огромного количества факторов. Например, это глобализация, которая была важнейшим фактором вплоть до последнего времени, и ускоренное изменение науки и технологий, в том числе открытие новых источников энергетических ресурсов, вопрос глобального потепления и др. Но в последние годы имеет важное значение геополитический фактор. Он стал не только определять предстоящее движение мировой экономики и энергетики, но и формировать тенденции мирового развития.

В январе 2014 г. Европейская комиссия приняла новую Стратегию ЕС в области энергетики и борьбы с изменениями климата¹, предусматривающую быстрое развитие возобновляемых источников энергии для ликвидации зависимости от ископаемого топлива, и в частности, от российского природного газа, меры по экономии энергии и диверсификации поставок нефти и газа, а также реализацию программы в 2020-2030 гг. по достижению ЕС более конкурентоспособной и безопасной энергетической системы, а также общей долгосрочной цели в области сокращения выбросов парниковых газов к 2050 г.

В решении Европейский совет сформулировал задачи к 2030 г.: сократить выбросы парниковых газов на 40% по сравнению с уровнем 1990 г.; увеличить долю возобновляемой энергии до 27% в энергобалансе ЕС; повысить энергоэффективность². Данное решение имеет огромное значение для глобального климата, лидирующей роли ЕС в глобальных климатических переговорах, устойчивых рабочих мест и конкурентоспособности экономики Европы, а также для безопасности энергетических поставок.

Важной целью Европейского союза было выйти к 2030 году на путь устойчивого развития и полноценного обеспечения своей энергетической безопасности. Достижению заявленных целей должны способствовать «глубокие» технологии, поддержка талантов в научно-технической сфере и укрепление регионального сотрудничества в сфере инноваций.

Но, в связи со сложившейся международной ситуацией, в 2022 году начинается масштабная модернизация европейской энергетической системы. ЕС опубликовал свою изменённую Стратегию развития энергетического сектора³. Особый упор в обосновании необходимости «зеленого» перехода Европейского союза сделан на повышении энергетической безопасности стран за счет отказа от потребления ископаемых видов топлива.

¹ Жаронкина Е.А., Гольцева А.А. Стратегия Европейского союза в области использования возобновляемых источников энергии // Вестник КемГУ. 2022. №3 (91). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/strategiya-evropeyskogo-soyuza-v-oblasti-ispolzovaniya-vozobnovlyаемых-istochnikov-energii> (дата обращения: 30.03.2023).

² Кавешников Н.Ю. Стратегия ЕС в области климата и энергетики // Современная Европа. 2015. №1 (61). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/strategiya-es-v-oblasti-klimata-i-energetiki> (дата обращения: 14.04.2023).

³ Официальный сайт Европейского союза URL: <http://www.europa.eu.int/> (дата обращения: 29.04.2023).

Для достижения новой Стратегии энергетическая политика ЕС будет направлена на укрепление энергетической безопасности, устойчивость и открытую стратегическую автономию путем диверсификации энергоснабжения ЕС и ускорение перехода к «зеленой» энергетике для обеспечения безопасной и доступной энергии для ЕС и мира; поддержание долгосрочных международных отношений в вопросах оказания финансовой поддержки⁴.

Огромное значение в мировом энергетическом балансе приобретает сектор возобновляемой энергетики, что объясняется не только исчерпаемостью ископаемых ресурсов, но и обеспокоенностью мирового сообщества проблемами экологии и климата. Переход к «зеленой» энергетике имеет решающее значение для ограничения глобального потепления до 1,5 градусов, для ускорения роста, предоставления возможностей и улучшения условий жизни по всему миру, а также для снижения ценовых рисков и рисков энергетической безопасности.

Европейский союз стремится ускорить глобальный переход к экологичности и поддерживать своих международных партнеров в этом процессе. Это включает совместную работу над возобновляемыми источниками энергии, экономикой замкнутого цикла, «зеленым» ростом, защитой природных ресурсов и т.д.

Европейская комиссия заявила, что «солнечная энергетика будет главным элементом усилий», направленных на отказ от российского газа и призвала к ее «массовому разворачиванию»⁵. Планируется довести установленную мощность солнечной генерации до 320 ГВт к 2025 году и до почти 600 ГВт к 2030. Предыдущие проекты Стратегии были нацелены на достижение планки примерно в 300 ГВт солнечной генерации к 2028 году и 500 ГВт к 2030 г.

Европейский союз намерен достичь своих новых целей по трем направлениям.

Во-первых, планируется ускорить процедуры: сроки получения разрешений на солнечные кровельные установки будут сокращены до трех месяцев максимум. ЕС также примет нормы, гарантирующие, что все новые здания «готовы к использованию солнечной энергии». К 2026-2027 годам ЕС сделает обязательной установку солнечных батарей на крышах всех новых и уже существующих общественных и коммерческих зданий с полезной площадью более 250 квадратных метров, а к 2029 году и всех новых жилых домов⁶.

Во-вторых, планируется рационализация и упрощение процессов выдачи разрешений для солнечных электростанций, чтобы ускорить процесс разворачивания.

В-третьих, ЕС решает устранить проблему нехватки специалистов в солнечной отрасли, обеспечивая быструю и качественную реализацию проектов. В 2020 году в секторе солнечных фотоэлектрических систем ЕС имелось 357 тысяч рабочих мест с полной занятостью, и ожидается, что к 2030 году эта цифра удвоится⁷.

Что касается возобновляемых источников энергии в целом, ЕС предлагает увеличить их долю в потреблении энергии до 45% к 2030 году. Но Европейская комиссия предлагает снизить потребление энергии на 13%.

Политизированность новой стратегии Европейского союза ведёт к дополнительным затратам. План повлечет за собой дополнительные инвестиции в размере 210 млрд евро из бюджета ЕС и доходов углеродного рынка в период до 2027 года. Ожидается, что к концу

⁴ Совместное сообщение Европейскому парламенту, Совету, Европейскому экономическому и социальному комитету и Комитету регионов. Брюссель, 18.5.2022 // eur-lex.europa.euURL: <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/ALL/?uri=JOIN:2022:23:FIN> (дата обращения: 22.04.2023).

⁵ Новая стратегия развития энергетики ЕС – основные моменты и комментарий // ИнтерЭнерго URL: https://ieport.ru/alt_energy/515966-novaya-strategiya-razvitiya-energetiki-es-osnovnye-momenty-i-kommentarij-2.html (дата обращения: 29.04.2023).

⁶ Новая стратегия развития энергетики ЕС - основные моменты // Информационный портал о ТЭК URL: <https://in-power.ru/news/alternativnayaenergetika/45848-novaja-strategija-razvitiya-energetiki-es-osnovnye-momenty-i-kommenta.html> (дата обращения: 28.04.2023).

⁷ Совместное сообщение Европейскому парламенту, Совету, Европейскому экономическому и социальному комитету и Комитету регионов. Брюссель, 18.5.2022 // eur-lex.europa.euURL: <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/ALL/?uri=JOIN:2022:23:FIN> (дата обращения: 30.04.2023).

десятилетия общий счет вырастет до 300 млрд евро⁸.

Данный план предполагает быстрое «избавление» от российского сырья и это может «привести к периоду более высоких и неустойчивых цен на энергоносители из-за роста стоимости ископаемого топлива», предупреждает Европейская комиссия⁹. Для решения этой проблемы предлагаются меры, которые призваны ограничить цены на газ для потребителей, в том числе для промышленности и жилых домов, а также повысить налогообложение из-за высокого уровня цен на газ.

Дополнительные объемы газа выдает на рынок ЕС Норвегия. В Брюсселе планируют увеличение закупок газа из Азербайджана и Алжира, поэтому ЕС решает возобновить энергетический диалог с Азербайджаном и начать сотрудничество с Алжиром.

Таким образом, если обобщить основные положения новой Стратегии ЕС, которые мы кратко изложили, можно отметить, что Союз перешел к практическим шагам по созданию энергетического рынка, и на данном рынке не будет углеводородов, то есть нефти, природного газа и т.д. Для России как ведущего поставщика углеводородов также есть последствия, связанные с уходом от природного газа. К 2035 году заканчивается большинство долгосрочных контрактов России на поставку углеводородов.

Переходный период - это возможность для ЕС и его партнеров совместно построить новую энергетическую систему, которая является более устойчивой и основанной на сотрудничестве. Это означает не только постепенный отказ от ископаемого топлива, но и постепенный переход к «зеленой» энергетике, инновационным технологиям, лучшим рынкам и экономике замкнутого цикла.

⁸ Жаронкина Е. А., Гольцева А. А. Стратегия европейского союза в области использования возобновляемых источников энергии // Вестник КемГУ. 2022. №3 (91). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/strategiya-evropeyskogo-soyuza-v-oblasti-ispolzovaniya-vozobnovlyаемых-istochnikov-energii> (дата обращения: 20.04.2023).

⁹ Совместное сообщение Европейскому парламенту, Совету, Европейскому экономическому и социальному комитету и Комитету регионов. Брюссель, 18.5.2022 // eur-lex.europa.eu URL: <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/ALL/?uri=JOIN:2022:23:FIN> (дата обращения: 30.04.2023).

Сферы системы обеспечения национальной безопасности: основная классификация

Система обеспечения национальной безопасности (далее – СОНБ) исходя из действующей стратегии национальной безопасности, принятой указом Президента РФ в 2021 году¹ раскрывается как совокупность органов публичной власти и находящихся в их распоряжении инструментов, реализующих государственную политику в сфере обеспечения национальной безопасности.

Само понятие является достаточно новым в научном понимании. Первое законодательное закрепление его было совершено в 2009 году, с утверждением «Стратегии национальной безопасности Российской Федерации до 2020 года»². Действующая до этого концепция национальной безопасности 1997 года³, данного определения не содержала, что обуславливает достаточно малое количество научных трудов по этой теме, а соответственно ее недостаточное изучение.

Несмотря на то, что система национальной безопасности представляет собой, прежде всего, ни что иное, как систему, понятие «сфера национальной безопасности» как ее структурное звено до сих пор не имеет определения в научной литературе. При этом некоторые авторы различают сферы национальной безопасности, но, как и сама национальная безопасность, они должны иметь определенный механизм ее обеспечения. Ведь не зря многие авторы различают понятия «система национальной безопасности» и «система обеспечения национальной безопасности».

Например, Тонких В.А. и Лытнева Н.А. в своей научной статье выделяют такие сферы национальной безопасности как военная, экономическая, информационная, экологическая, продовольственная, социально-политическая и духовно-нравственная сферы.⁴ Но как существует сфера военной безопасности, так и должна существовать сфера ее обеспечения.

Сферы обеспечения национальной безопасности можно представить как определенные области, обязательно связанные с интересами национальной безопасности, в которых она обеспечивается. Эти направления содержат инструменты противодействия тем или иным угрозам, работающие в режиме реального времени для отражения внешних и внутренних угроз, минимизации ущерба от них и обеспечения успешной реализации интересов и целей государства.

¹ Указ Президента РФ от 02.07.2021 N 400 "О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_389271/ (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

² Указ Президента РФ 12.05.2009 N 537 "О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации до 2020 года" (утратил силу) // СПС Консультант Плюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_87685/ (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

³ Указ Президента РФ от 17.12.1997 N 1300 "Об утверждении Концепции национальной безопасности Российской Федерации" (утратил силу) // СПС Консультант Плюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_17186/ (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁴ Тонких, В. А. Национальная безопасность России в условиях современных вызовов и угроз / В. А. Тонких, Н. А. Лытнева. Текст: непосредственный // Молодой ученый. 2017. № 11 (145). С. 404-408. URL: <https://moluch.ru/archive/145/40753/> (дата обращения: 26.03.2023).

В п.27 действующей Стратегии⁵ указано, что национальная безопасность обеспечивается путем достижения целей и решения задач, предусмотренных в рамках стратегических национальных приоритетов.

Отсюда можно выделить несколько классификаций сфер обеспечения национальной безопасности, например: по видам национальной безопасности, по основным угрозам национальной безопасности, по защите стратегических приоритетов, по национальным проектам, и другие.

В первую очередь, стоит отметить классификацию по видам национальной безопасности, в основу которой берется определенная сфера жизнедеятельности общества и государства, благодаря чему можно представить такое деление:

- 1) Сфера обеспечения информационной безопасности.
- 2) Сфера обеспечения экономической безопасности.
- 3) Сфера обеспечения политической безопасности.
- 4) Сфера обеспечения социальной безопасности.
- 5) Сфера обеспечения военной безопасности.
- 6) Сфера обеспечения экологической безопасности.
- 7) Другие сферы.

Безопасность в этих сферах, как и в нижеследующих, осуществляется разным набором субъектов, средств и методов, что предопределяет невозможность обеспечения безопасности едиными способами и доказывает необходимость их разделения.

Так, например военная безопасность осуществляется в первую очередь Вооруженными силами Российской Федерации, а также дипломатическими путями, что регулируется военной доктриной⁶, исходя из которой основными задачами по сдерживанию и предотвращению военных конфликтов являются: оценка и прогнозирование развития военно-политической обстановки; нейтрализация возможных военных опасностей и военных угроз политическими, дипломатическими и иными невоенными средствами; поддержание мобилизационной готовности экономики Российской Федерации; противодействие попыткам отдельных государств (групп государств) добиться военного превосходства и другие.

Экологическая же безопасность осуществляется в соответствии в соответствии со стратегией экологической безопасности на период до 2025 года⁷ и экологической доктриной⁸. Тут уже задачами будут являться: сохранение и восстановление природных систем; обеспечение рационального природопользования; обеспечение благоприятного состояния окружающей среды.

Исходя из указанного мы видим, насколько различны задачи данных сфер, что обеспечение безопасности в них происходит в соответствии различной нормативной базы, что еще раз подчеркивает необходимость разделения национальной безопасности не только на сферы национальной безопасности, но и на сферы ее обеспечения.

Следующей классификацией является классификация по противодействию основным угрозам, которые можно выделить из новой Стратегии национальной безопасности:

⁵ Указ Президента РФ от 02.07.2021 N 400 "О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_389271/ (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁶ Военная доктрина Российской Федерации (утв. Президентом Российской Федерации 25.12.2014 № Пр-2976) " // СПС Консультант Плюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_172989/ (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁷ Указ Президента РФ от 19.04.2017 N 176 "О Стратегии экологической безопасности Российской Федерации на период до 2025 года" // СПС Консультант Плюс. https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_215668/ (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный

⁸ Распоряжение Правительства РФ от 31.08.2002 N 1225-р «Об Экологической доктрине Российской Федерации» // СПС Консультант Плюс. https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_92097/ (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный

1) Сфера противодействия разведывательной и иной деятельности, специальных служб, наносящей ущерб национальным интересам Российской Федерации;

2) Сфера противодействия внешнего вмешательства во внутренние дела Российской Федерации;

3) Сфера противодействия деятельности террористических и экстремистских организаций, данная сфера регулируется Федеральным законом «О противодействии терроризму»⁹;

4) Сфера противодействия размещения информации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» к призывам к массовым беспорядкам, осуществлению экстремистской деятельности и другой противоправной информации, распространение которой запрещено законодательством;

5) Сфера противодействия преступным посягательствам, направленных на основы конституционного строя Российской Федерации;

6) Сфера противодействия коррупции. Данная сфера регулируется Федеральным законом «О противодействии коррупции»¹⁰;

7) Сфера противодействия чрезвычайным ситуациям природного и техногенного характера;

8) Сфера противодействия распространению инфекционных заболеваний;

9) Сфера противодействия утраты традиционных духовно-нравственных ориентиров и устойчивых моральных принципов, культурного суверенитета.

Классификация сфер обеспечения национальной безопасности по защите стратегических приоритетов, которые перечислены в пункте 26 Стратегии национальной безопасности Российской Федерации¹¹:

1) По обеспечению сбережения народа России и развития человеческого потенциала;

2) По обеспечению обороны страны;

3) По обеспечению государственной и общественной безопасности;

4) По обеспечению информационной безопасности;

5) По обеспечению экономической безопасности;

6) По обеспечению научно-технологического развития;

7) По обеспечению экологической безопасности и рационального природопользования;

8) По обеспечению защиты традиционных российских духовно-нравственных ценностей, культуры и исторической памяти;

9) По обеспечению стратегической стабильности и взаимовыгодного международного сотрудничества.

В 2018 году Правительство Российской Федерации приняло 12 национальных проектов, которые представляют из себя приоритетные направления страны до 2024 года¹².

Основной целью национальных проектов является обеспечение прорывов в научно-техническом и социально-экономическом развитии государства, повышение уровня жизни каждого гражданина, а также создание возможностей для его самореализации.

⁹ Федеральный закон "О противодействии терроризму" от 06.03.2006 N 35-ФЗ // СПС Консультант Плюс. https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_58840/ (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный

¹⁰ Федеральный закон "О противодействии коррупции" от 25.12.2008 N 273-ФЗ // СПС Консультант Плюс. https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_82959/ (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный

¹¹ Указ Президента РФ от 02.07.2021 N 400 "О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_389271/ (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

¹² "Основные направления деятельности Правительства Российской Федерации на период до 2024 года" (утв. Правительством РФ 29.09.2018 N 8028п-П13). URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_307872/#dst100002/ (Дата обращения: 19.02.2023). – Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Данные национальные проекты приняты по многим областям, таким как: здравоохранение, демография, культура, наука, жилье и городская среда и другие. Они призваны улучшить жизнь граждан, а значит снизить рост недовольства, тем самым убрать угрозу социального характера, такого как расслоение общества по уровню доходов, увеличение массы малообеспеченных жителей, появление напряженности, наличие безработицы и так далее.

По данным направлениям также существуют определенные сферы обеспечения, которые нужны для оценки и прогнозирования данных национальных проектов, выявления угроз, а затем и построения определенного механизма, предупреждающего развитие данных угроз в опасности, что способствует более эффективному выполнению поставленных задач.

Кроме реализации противодействия определенным угрозам сферы обеспечения безопасности также выполняют задачи выявления пробелов в законодательстве по обеспечению национальной безопасности, а также обнаружения неэффективных методов борьбы и следовательно последующее их усовершенствование.

Таким образом, классификацию сфер обеспечения национальной безопасности можно проводить сразу по нескольким пунктам, что делает ее весьма обширной. Каждая область имеет свои определенные цели, которые направлены на реализацию обеспечения безопасности. В особо важных сферах есть стратегии, доктрины, федеральные законы, имеющие большое значение.

Эти сферы помогают конкретизировать деятельность по устранению и минимизации рисков в том или ином направлении, так как для обеспечения безопасности в них должны применяться индивидуальные методы и средства борьбы, а также привлекаются различные институты. Поэтому безопасность в них не может осуществляться общепринятыми для всех способами.

В связи с постоянным изменением, ростом угроз и направлений обеспечения национальной безопасности, сферы обеспечения национальной безопасности также подвержены правкам, что определяет задачу ученых в области обеспечения национальной безопасности не только выделить классификацию данных сфер, но и дать точное понятие этого термина и выделить критерии, по которым их можно систематизировать.

Рогозин Илья Александрович - обучающийся
Северо-западного института (филиала)
Университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА)

Зыков Роман Васильевич - обучающийся
Северо-западного института (филиала)
Университета им. О.Е.Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Самойличенко Екатерина Евгеньевна - доцент
кафедры социально-гуманитарных дисциплин и
правовой информатики Северо-западного
института (филиала) Университета им
О.Е.Кутафина (МГЮА), кандидат
экономических наук

Новеллы в закон о приватизации: новая реальность или возрождение национализации?

14 июля 2022 г. вступил в силу ФЗ №320-ФЗ.¹ Он вносит изменения в закон о приватизации государственного и муниципального имущества, об осуществлении инвестиционной деятельности, а также изменяет порядок регулирования имущественных отношений. К обстоятельствам, способствовавшим принятию данного закона, который в юридическом сообществе называют «законом о национализации», можно отнести, прежде всего, усугубление внешнеполитической и экономической обстановки в связи с проведением специальной военной операции Россией, введение санкционных ограничений странами ЕС, США и некоторыми государствами юго-восточной Азии. В результате чего с российского рынка ушли многие крупные компании, а некоторые, в том числе, филиалы и представительства международных компаний, приостановили свою деятельность на неопределенный срок.

Так как приостановление работы повлияло на потерю рабочих мест, правительство страны предприняло меры по дополнительной защите прав граждан. В частности, был обозначен этап на пути создания механизма, способного при определенных обстоятельствах преобразовать статус филиалов и представительств иностранных компаний в хозяйственные общества, зарегистрированные уже на территории РФ.

Согласно ст. 3 данного закона вносятся изменения в ФЗ от 8 августа 2001 года №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».² Так, в соответствии со ст. 12.1³ устанавливается перечень документов, необходимых для преобразования филиала (представительства) иностранного юридического лица. Среди них: документ об оплате госпошлины, заверенная копия судебного решения, подписанное заявителем заявление о государственной регистрации. Можно сказать, что основанием для осуществления данной процедуры будет являться юридический факт – принятие судебного решения.

Статья 5 закона №320-ФЗ указывает цели осуществления преобразования: обеспечение обороны страны и энергетической безопасности, недружественные действия иностранных государств по введению санкционных ограничений в отношении российских физических и юридических лиц и т.п. На основе этого устанавливается порядок

¹ О внесении изменений в Федеральный закон «О приватизации государственного и муниципального имущества», отдельные законодательные акты Российской Федерации и об установлении особенностей регулирования имущественных отношений : Федер. закон от 14 июля 2022 г. №320-ФЗ: принят Гос. Думой 6 июля 2022 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. 2022. № 29. Ст. 5287.

² О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: Федер. закон от 8 августа 2001 г. №129-ФЗ : принят Гос. Думой 13 июля 2001 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. № 33. Ст. 3431.

³ См.: Там же.

преобразования филиалов (представительств) иностранных компаний в форму обществ с ограниченной ответственностью (далее, - ООО), особенности осуществления прав иностранных инвесторов и т.д.

Основаниями для начала процедуры преобразования являются: 1) иностранное юридическое лицо должно иметь не менее 50 участников 2) не менее 25% долей в уставном капитале должно иметь лицо, обладающее хотя бы одним из следующих критериев: а) это гражданин РФ, б) российское юридическое лицо, связанное с недружественным иностранным государством, в) юридическое лицо, 25% долей которого находится под контролем РФ, субъектов РФ или гражданина РФ; 3) не является публичной компанией, акции которой находятся в свободном обращении или торгуются на организационных торгах, 4) обладают правом (лицензией) на пользование недрами или владеют объектами трансграничной газотранспортной инфраструктуры на территории РФ. При этом данные основания должны существовать одновременно.

В ч.2 данной статьи указывается, что «...применение закона не направлено на необоснованное ущемление прав и законных интересов иностранных юридических лиц, обладающих правом (лицензией) на пользование недрами и газотранспортной инфраструктуры...».

Согласно ст. 6⁴, если такое иностранное юридическое лицо связано с государствами, которые осуществляют недружественные действия в отношении Российской Федерации, российских физических и юридических лиц, то по решению арбитражного суда оно может быть преобразовано. Доказательством связи иностранной организации с недружественным государством может являться преимущественное ведение хозяйственной деятельности на его территории, регистрация либо владение участниками не менее 25% долей (акций).

Основания для принятия решения арбитражным судом следующие: отказ (уклонение) иностранного лица от использования по назначению имущества, если такие действия могут привести к полному или частичному прекращению деятельности филиала (представительства); фактическое прекращение управления деятельностью филиала (представительства), например, если руководство покинуло территорию РФ; принятие решения о ликвидации филиала (представительства); совершению иностранным юридическим лицом иных действий (бездействий), которые могут привести к затруднению деятельности филиала (представительства). Закон дает разъяснение, что стоит понимать под такими действиями: публичное заявление о прекращении и (или) приостановлении деятельности, расторжение имеющих существенное значение договоров по пользованию недрами или уведомление о приостановлении исполнения таких договоров, направление уведомления более одной трети работников о сокращении численности, осуществление действий, направленных на соблюдение санкционных ограничений.

Подать заявление может участник иностранного юридического лица, владеющий не менее 25% долей, если это, например, гражданин РФ, российское юридическое лицо. Закон перечисляет и иные критерии. Заявление может подать также единоличный исполнительный орган такого юридического лица либо последний назначенный директор филиала (представительства).

Дела о преобразовании рассматривает Арбитражный суд Московской области. Стоит отметить, что настоящий закон закрепляет особенности рассмотрения подобных дел, по сравнению с общими положениями Арбитражно-процессуального кодекса РФ.

Порядок состоит в подаче заявления по правилам, описанным ранее, направлении уведомления иностранному юридическому лицу о начале процедуры преобразования. При этом такое уведомление будет считаться доставленным даже в том случае, «хотя бы адресат по этому адресу более не находится или не принимает сообщения».

⁴О внесении изменений в Федеральный закон «О приватизации государственного и муниципального имущества», отдельные законодательные акты Российской Федерации и об установлении особенностей регулирования имущественных отношений: Федер. закон от 14 июля 2022 г. №320-ФЗ: принят Гос. Думой 6 июля 2022 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. 2022. № 29. Ст. 5287.

После подачи заявления суд выносит определение либо о принятии, либо об отказе в принятии. Вместе с принятием заявления суд может одновременно принять срочные меры (обеспечительные) по сохранению деятельности филиала (представительства) для предотвращения ущерба гражданам, организациям РФ, например, запретить заключать сделки, увольнять сотрудников, расторгать договоры, совершать определенные обязательные действия, воздерживаться от каких-либо действий, направленных на прекращение деятельности, наложение ареста на имущество.

Согласно ст. 11 Закона заявление подлежит рассмотрению в течение одного месяца со дня его принятия. Суд обязан проверить основания, установленные ст. 6 настоящего закона. По результатам рассмотрения он уполномочен принять одно из решений: об удовлетворении заявления и о преобразовании либо об отказе в удовлетворении заявления. При этом до даты принятия решения иностранное юридическое лицо вправе обратиться с ходатайством о прекращении производства. Суд вправе отказать в преобразовании, если иностранное лицо предоставит убедительные доказательства того, что оно предприняло все необходимые действия, направленные на устранение тех обстоятельств, которые послужили основаниями для подачи заявления.

Таким образом, судебный акт будет являться основанием для регистрации в случае удовлетворения заявления. Суд должен в решении установить размер уставного капитала образуемого хозяйственного общества, содержание устава, а также состав участников.

Местом нахождения будет признаваться место регистрации (постановки на налоговый учет) филиала (представительства) в РФ. Если преобразуются несколько филиалов, то суд принимает решение о местонахождении с учетом мнения лиц, участвующих в деле, а также при отсутствии возражений со стороны заявителя. В качестве единоличного исполнительного органа указывается действующий директор. Если же данное лицо покинуло территорию РФ, то решение принимается с учетом мнения присутствующих лиц и при отсутствии возражений со стороны заявителя.

Закон устанавливает перечень прав и обязанностей, переходящих в порядке универсального правопреемства.

Согласно ст. 14 Закона предусмотрена возможность приостановить осуществление прав иностранных инвесторов в тех случаях, которые указывались ранее. Такие дела также подлежат рассмотрению в Арбитражном суде Московской области.

30.06.2022 года Президент Российской Федерации В. В. Путин подписал указ №416 «О применении специальных экономических мер в топливно-энергетической сфере в связи с недружественными действиями некоторых иностранных государств и международных организаций».⁵

Согласно данному акту, доля иностранных компаний (Shell, Mitsubishi) в проекте добычи сниженного природного газа «Сахалин-2» перешли в пользу ПАО «Газпром», значительная часть акций которого находится в собственности Российской Федерации. Изначально, представители японской компании «Mitsubishi», сделали заявление, что принадлежащие им 20% акций в проекте «Сахалин-2» не будут продаваться, а останутся в их собственности, что подтвердит сохранение работы Японской стороны в рамках данного проекта. Однако, власти РФ приняли решение исключить в целом иностранное участие в данном проекте в связи с «недружественными» действиями ряда стран⁶. Данный пример фактически является прецедентом национализации или же принудительного отчуждения собственности иностранных компаний, поскольку ПАО «Газпром» в большей части находится под управлением органов государственной власти РФ.

⁵ Указ Президента Российской Федерации от 30.06.2022 № 416 "О применении специальных экономических мер в топливно-энергетической сфере в связи с недружественными действиями некоторых иностранных государств и международных организаций" // Электронный ресурс: «Официальный портал правовой информации». URL: <http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202206300033?index=2&rangeSize=1>

⁶ Путин передал государству имущество компании — оператора «Сахалина-2» // Издание «РБК-Бизнес» URL: <https://www.rbc.ru/business/30/06/2022/62bdfd889a794732fc100151>

29 августа 2022 года Арбитражный суд Московской области вынес решение по иску ООО «ГПН-Салымские проекты» в отношении Salym Petroleum Development N. V. и Shell Salym Development B. V., о преобразовании филиала (представительства) иностранного юридического лица в хозяйственное общество и приостановлении корпоративных прав иностранного инвестора. В своем заявлении, истец просил преобразовать в юридическое лицо Нефтеюганский филиал Компании «Салым Петролеум Девелопмент Н.В.». В обоснование своих требований ООО «ГПН-Салымские проекты» приводит действия Нидерландской компании Shell, собственника 50% акций «Салым Петролеум Девелопмент Н.В.» которые затрудняют действия указанной компании на территории РФ. В своем решении суд удовлетворил требования ООО «ГПН-Салымские проекты» о преобразовании филиала (представительства) иностранного юридического лица в хозяйственное общество и о приостановлении корпоративных прав иностранного инвестора.⁷

Из принятого судом решения, можно сделать вывод, что Российская Федерация в условиях введения экономических ограничений со стороны «недружественных» стран готова принимать меры, направленные на сохранение устойчивого функционирования и развития предприятий, созданных иностранными компаниями на территории РФ для сохранения рабочих мест и производственных мощностей. Вводимые изменения позволят укрепить экономический суверенитет Российской Федерации и создать необходимые правовые механизмы для обеспечения стабильного функционирования предприятий, в которых участвуют иностранные инвесторы.

⁷ Решение от 29 августа 2022 г. по делу № А41-54894/2022//Электронный ресурс: «Судебные и нормативные акты РФ». URL: <https://sudact.ru/arbitral/doc/uLOnY8LzXij/>

Капустина Яна Сергеевна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)
Ропот Анастасия Алексеевна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)
Научный руководитель:
Лазарева Марина Николаевна - заведующий
кафедрой государственно-правовых дисциплин
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

Гендерное равенство и права женщин в современных условиях: проблемы реализации

*«Женщины – большинство, которое существует на правах меньшинства» - Лиза
Кремер (США)*

К числу наиболее актуальных проблем современности относится проблема гендерного равенства, преодоления устоявшихся культурных дискриминационных стереотипов. Проблема гендерного равенства чрезвычайно интересна и важна, и одновременно трудно решается.

Проблема определения места женщины в современном обществе в настоящее время достаточно многогранна и включает в себя широкий спектр вопросов, касающихся не только положения женщины в семье, но и ее роли в обществе, социальных и политических прав. Поскольку права женщин – неотъемлемая составная часть прав человека, вопросам их защиты, обеспечению гендерного равенства уделяется значительное внимание как на международном, так и на национальном уровне.

Для начала разберем международное регулирование. Равные права женщины и мужчины стали основополагающими ценностями Организации Объединенных Наций (далее - ООН). Гендерное равенство ООН было провозглашено еще в 1945 году - с момента принятия Устава ООН, в преамбуле которого говорится о необходимости вновь утвердить веру «в основные права человека, в достоинство и ценность человеческой личности, в равноправие мужчин и женщин и в равенство прав больших и малых наций...»¹. В данном Уставе впервые был подтвержден принцип равенства между женщинами и мужчинами.

Гендерное равенство является одним из важнейших прав человека – это новая тенденция развития отношений в нашем обществе, где никто не притесняется. Европейские страны видят в этом благо для экономики, развития разных отраслей и в целом для того, чтобы человек ощущал себя счастливым. Под гендерным равенством понимается концепция развитых стран, позиционирующая идеологию, что человек, будь то мужчина или женщина, имеет одинаковые права и возможности².

Важно отметить, что гендерное равенство объявлено одной из семнадцати целей в области устойчивого развития Повестки дня ООН на период до 2030 года³.

Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 34/180 18 декабря 1979 г. была принята и открыта для подписания, ратификации и присоединения Конвенция о ликвидации всех форм

¹ Устав Организации Объединенных Наций (принят 26.06.1945) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XII. М. 1956. С. 14-47.

² Крочук М.И. Гендерное равенство как ценность права // Приволжский научный вестник. 2013. №6 (22). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/gendernoe-ravenstvo-kak-tsennost-prava> (дата обращения: 20.04.2023).

³ Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН «Преобразование нашего мира: Повестка дня в области устойчивого развития на период до 2030 года» № 70/1 от 25.09.2015 г. [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://undocs.org/ru/A/RES/70/1> (дата обращения: 20.04.2023).

дискриминации в отношении женщин. Данная Конвенция заняла особое место и неслучайно она получила формальное название «Билль о правах женщин».

Согласно Конвенции государства-участники, в число которых входит Российская Федерация, взяли на себя обязательства:

- включить принцип равноправия мужчин и женщин в свои национальные конституции, нормативные правовые и подзаконные акты и обеспечить с помощью закона и иных средств практическое осуществление этого принципа;

- принимать законодательные и другие меры, включая санкции, запрещающие всякую дискриминацию в отношении женщин;

- установить юридическую защиту прав женщин на равной основе с мужчинами и обеспечить с помощью компетентных национальных судов и других государственных учреждений эффективную защиту женщин против любого акта дискриминации и др⁴.

Остальные международные документы – Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, Международный пакт о гражданских и политических правах, Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации, Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания, Конвенция о правах ребенка и Международная конвенция о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей – так же чрезвычайно важны и в совокупности создают широкую международно-правовую базу для борьбы за права человека в универсальном своем проявлении. Можно констатировать, что они не содержат в себе статей, которые перечисляли бы основные правовые принципы, включая принцип равенства. Тем не менее, текст указанных актов пронизан духом необходимости соблюдения фундаментальных прав (право на равный суд, равную оплату за равный труд и т.д.).

Также существует обособленная структура ООН под названием «ООН-женщины», защищающая права женщин во всем мире. Она помогает странам-членам ООН достичь гендерного равенства, работая с властями государств при разработке законов, программ, услуг и стратегии политики⁵.

Что касается развития гендерного равенства на национальном уровне, то в целом можно сказать, что гендерное равенство — большая проблема для стран СНГ.

Но не всё так плохо, как кажется на первый взгляд. За последние десять лет весьма стремительно развивается конституционное законодательство, связанное с закреплением и реализацией принципа гендерного равенства. Все это происходит на фоне почти тотального увеличения удельного веса международно-правовых норм, направленных на юридическую защиту положения женщин во всем мире.

В ст. 19 Конституции Российской Федерации 1993 года закреплено равенство независимо от пола, расы, национальности, языка, имущественного и должностного положения, отношения к религии, а также других обстоятельств; «мужчины и женщины имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации». Так ч. 2 и 3 ст. 19 разъясняют специфику гендерного равенства⁶. Тем самым идея Конституции РФ перекликается с основной идеей Конвенции ООН «О ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин» 1979 г., которая закрепила в качестве норм международного права стандарты правового статуса не только отдельно взятого человека и гражданина, но и

⁴ Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин от 18.12.1979 // Ведомости ВС СССР. 23.06.1982. № 25. Ст. 464.

⁵ Крочук М.И. Гендерное равенство как ценность права // Приволжский научный вестник. 2013. №6 (22). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/gendernoe-ravenstvo-kak-tsennost-prava> (дата обращения: 20.04.2023).

⁶ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30 декабря 2008 года № 6-ФКЗ, от 30 декабря 2008 года № 7-ФКЗ, от 5 февраля 2014 года № 2-ФКЗ, от 21 июля 2014 года № 11-ФКЗ, от 14 марта 2020 года № 1-ФКЗ, от 4 октября 2022 года № 5-ФКЗ, от 4 октября 2022 года № 6-ФКЗ, от 4 октября 2022 года № 7-ФКЗ, от 4 октября 2022 года № 8-ФКЗ.) / Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, N 31, ст. 4398.

коллективные права женщин как особого социального слоя населения⁷.

Можно заметить, что до сих пор нет эффективных механизмов для борьбы с гендерной дискриминацией.

Чаще всего гендерное неравенство проявляется, конечно, в отношении женщин. В Средневековье женщине отводилось скромное место в социальной иерархии. Но время идет, и теперь женщина - это самостоятельный, обладающий авторитетом и правоспособностью человек. Правда, сегодня мы всё равно наблюдаем проблемы гендерного равенства, возникающие практически во всех сферах нашей жизни.

Проблемы трудовой занятости женщин можно отнести к одной из серьезных социальных проблем, поскольку сфера занятости – одна из основных в жизнедеятельности человека. Доступ к рынку труда и достойной производительной занятости - ключевой момент в процессе обеспечения равенства между мужчинами и женщинами. Существование неравенства в этой области довольно сильно снижает качество жизни, ограничивает свободу принятия решений человеком в остальных сферах жизнедеятельности.

На наш взгляд, неравный доступ женщин к трудовой занятости объясняется вовсе не низким качеством женских трудовых ресурсов, а тем, что женщины значительно ограничены в возможности выбора трудовой деятельности в силу их семейных обязанностей: по уходу за детьми, иждивенцами, ведению домашнего хозяйства, дискриминацией при найме и других причин.

Необходимо отметить, что был принят Федеральный закон от 02 июля 2013 года № 162-ФЗ «О внесении изменений в Закон РФ «О занятости населения в РФ» и отдельные законодательные акты РФ», установивший запрет работодателям на распространение информации о вакантных рабочих местах (должностях), содержащей ограничения дискриминационного характера. Одновременно законом была закреплена административная ответственность за распространение информации дискриминационного характера⁸. Мы считаем, что реализация данного закона позволит искоренить незаконную практику нарушения принципа равноправия при приеме на работу.

Далее рассмотрим еще одну серьезнейшую проблему – безопасность женщины в семье и обществе. И здесь одна из острых тем – проблема насилия.

С уверенностью можно сказать, что размах, которого достигло в России насилие в отношении женщины, вызван в первую очередь отсутствием специфических антидискриминационных положений в российском законодательстве и фактической безнаказанностью, с которой совершается гендерное насилие в нашей стране. В 2016 году был разработан законопроект о домашнем насилии, но на данный момент до сих пор не утвержден и вызвал множество протестов⁹.

Термин «насилие в отношении женщин» означает любой совершенный на основании полового признака акт насилия, который причиняет или может причинить страдания или вред физическому, половому или психическому здоровью женщины. Насилие в отношении женщины является проявлением исторически сложившегося неравного соотношения сил между женщинами и мужчинами, которое привело к доминированию над женщинами и к дискриминации женщин со стороны мужчин, а также препятствовало полноправному развитию женщин в обществе. Насилие в отношении женщин – один из основных механизмов, при помощи которых их вынуждают занимать подчиненное положение в обществе. Насилие в отношении женщин может осуществляться в разных взаимоотношениях и в разных местах. Как показывает практика, над женщинами издеваются члены семьи,

⁷ Акимов Ю.А. Конституционная концепция гендерного равноправия // Государственная служба и кадры. № 2. 2018. С. 22-32.

⁸ Федеральный закон "О внесении изменений в Закон Российской Федерации "О занятости населения в Российской Федерации" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" от 02.07.2013 N 162-ФЗ.

⁹ Законопроект «О профилактике семейно-бытового насилия». Электронный ресурс. URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/1183390-6> (дата обращения: 20.04.2023).

нынешние и бывшие сексуальные партнеры, родственники, друзья и др.¹⁰.

Понятие «насилие в отношении женщин» может выражаться:

— в семье: физическое, сексуальное и психологическое насилие, такое как избиение, изнасилование в браке, сексуальное домогательство девочек в семье, насилие, связанное с общим имуществом. По данным экспертов, ежегодно в России в результате домашнего насилия гибнут 12-14 тыс. женщин - одна женщина каждые 40 минут¹¹;

— в публичной и трудовой сфере: физическое, сексуальное и психологическое насилие, такое как избиение, сексуальное домогательство и нападение на рабочем месте, в учебном заведении и в других местах, изнасилование и торговля женщинами, склонение к проституции.

Так, на одном из сайтов юридических консультаций нами было зафиксировано множество случаев, где женщины обращались за помощью к юристам по вопросу избиения на рабочем месте, например, «меня избил мужчина на рабочем месте, побои сняты и продолжает угрожать...», «родственницу на рабочем месте избил знакомый, не являющийся сотрудником фирмы. Были получены травмы средней тяжести. Лёгкое сотрясение мозга, выбиты 2 передних зуба, ушибы мягких тканей лица и тела...»¹².

Проявление гендерного неравенства можно увидеть и в социальных сетях, где на женщин часто оказывается давление. Нередко мы можем увидеть женщин, которые редактируют свои фотографии так, чтобы их кожа была безупречной, а их тела - идеальными. Желание быть красивым и стремление улучшить свою внешность для того, чтобы чувствовать себя хорошо, является естественным и нормальным для любой представительницы слабого пола. Но девочки, девушки и женщины не должны испытывать давление при изменении своего внешнего вида в лучшую или худшую сторону, потому что люди высмеивают их в социальных сетях или потому, что их формы отличаются от тех, что мы привыкли видеть в социальных сетях многих моделей.

Далее поговорим о двойной нагрузке на женщин, ведь помимо основной работы, женщины чаще всего остаются «заложницами» кухни, уборки дома, а если в семье есть ребенок, то обязанности, связанные с ним, также закрепляются за женщиной. Конечно, в некоторых странах представление о роли женщин меняется, например, в Великобритании и США, если достаток женщины больше, то она может заниматься обеспечением семьи, оставляя бытовые хлопоты и воспитание детей в поле обязанностей мужа.

Подводя итоги, следует признать, что в нашем обществе по-прежнему имеет место гендерное расслоение, или иерархия по половому признаку — это оценка социальной ценности людей на основании их биологического пола, которая приводит к неравному распределению власти, престижа и собственности в обществе. В гендерной иерархии мужской пол находится на более высокой позиции, чем женский. То, что делают и знают мужчины, считается более ценным, чем то, что делают и знают женщины¹³.

Иерархия по признаку пола в качестве идеологии передается из поколения в поколение, это свойство всей социальной системы, которое пронизывает экономическую структуру, систему образования, труд и семейную жизнь. Отношения женщин и мужчин на уровне общества представляют собой неравное отношение распределения власти, в котором мужчины доминируют, а женщины находятся в большинстве сфер жизни в положении подчинения.

К сожалению, женщинам еще предстоит пройти долгий путь, прежде чем получить абсолютно равные права с мужчинами. На наш взгляд, о гендерном равенстве как о

¹⁰ От знаний — к действиям: Продвижение прав женщин. Национальный центр по предотвращению насилия «АННА». Пособие. Москва, 2013. 120 с.

¹¹ Российская газета. Электронный ресурс. URL: <https://rg.ru/2012/10/23/nasilie.html> (дата обращения: 20.04.2023).

¹² Юридическая консультация «КонсЮрист». Электронный ресурс. URL: <https://consjurist.ru> (дата обращения: 20.04.2023).

¹³ Крочук М.И. Гендерное равенство как ценность права // Приволжский научный вестник. 2013. №6 (22). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/gendernoe-ravenstvo-kak-tsennost-prava> (дата обращения: 20.04.2023).

возможности существования данного феномена можно судить по следующим критериям:

- участие женщин в политической, экономической жизни страны;
- упразднение всех видов дискриминации по половому признаку в общественной сфере;
- равная оплата труда для обоих полов/ равные возможности трудоустройства;
- устранение дискриминации по признаку беременности или материнства в общественной и трудовой сферах;
- предоставление мужчинам отпуска по уходу за родившимся в семье ребенком;
- отсутствие дискриминации на рабочих местах, при продвижении по карьерной лестнице, приобретении любой профессии.

Карнакова Арина Анатольевна - обучающаяся
Санкт-Петербургского филиала федерального
государственного автономного образовательного
учреждения высшего образования
«Национальный исследовательский университет
«Высшая школа экономики»

Проблемы правового регулирования доступа к информации о деятельности органов публичной власти в Российской Федерации

В XXI веке в эпоху становления и развития информационного общества, формирования единого информационного пространства, возрастающей роли цифровых технологий, Российская Федерация не только не остается в стороне от этих глобальных процессов, но и занимает активную позицию по устойчивому государственно-правовому развитию в данном направлении. Подтверждением тому служит наличие специализированной Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017-2030 годы, утвержденной указом Президента РФ¹. Напомним, что Конституция РФ провозглашает нашу страну демократическим, правовым государством, в связи с чем правопорядок в целях укрепления диалога и повышения уровня доверия граждан декларирует право на доступ к информации о деятельности органов публичной власти.

В настоящее время, стоит отметить, что в российском законодательстве предприняты серьезные шаги по приведению к упорядочению и урегулированию правоотношений в сфере доступа к информации о деятельности органов публичной власти, но вместе с тем остается нерешенным круг вопросов, требующих дальнейшего совершенствования правовым норм.

Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» в настоящее время является базовым законом, устанавливающим основы осуществления права на поиск, получение, передачу, производство и распространение информации, применение информационных технологий, обеспечение защиты информации².

В Российской Федерации система органов государственной власти, строясь на определенных принципах, содействующих государственному механизму при осуществлении его функций, безусловно основывается и на принципе гласности. Принцип гласности, будучи одним из руководящих начал в сфере организации деятельности государственных органов, наряду с правом на информацию выводится из части 2 статьи 24 Конституции РФ и части 4 статьи 29 Конституции РФ.

Право на информацию строится на совокупности коррелирующих между собой конституционных положений и как таковое прямо не поименовано. В научных юридических трудах таких авторов, как М.А. Короткова³, С.Ю. Лапин⁴, В.Д. Клюков⁵ обнаруживается неоднозначность подходов к вопросу соотношения права на информацию и права на доступ к информации. Следует предположить, что немедленного вмешательства законодателя в урегулирование упомянутых категорий не требуется, поскольку им в этой ситуации на этапе разработки и принятия Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ был сознательно

¹ Указ Президента РФ от 09.05.2017 № 203 «О Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017 - 2030 годы» // Официальный интернет портал правовой информации www.pravo.gov.ru, 10.05.2017.

² Постановление Конституционного Суда РФ от 26.10.2017 N 25-П // Консультант Плюс: справочно-правовая система. – URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_281568/ (дата обращения: 03.04.2023).

³ Короткова М.В. Место конституционного права человека и гражданина на информацию в системе конституционных прав // Вестник СГЮА. -2012. -№4 (87). С.61.

⁴ Лапин С. Ю. Конституционно-правовое содержание права на доступ к информации // Вестник ВУиТ. 2009. №71. С.163-167.

⁵ Клюков В.Д. Право на информацию и право на доступ к информации: понятие и соотношение // Образование и право. 2019. №8. С.347.

использован прием квалифицированного молчания, который породил возникновение различных взглядов на это в юридическом сообществе. Сопоставляя законодательные нормы, можно говорить о праве на доступ как составляющей права на информацию, поскольку право на доступ фактически включает в себе ряд юридических правомочий, формирующих и являющихся частью конституционного права. Более того, в использовании понятия «право на доступ» усматривается посыл законодателя, направленный на конкретизацию права на информацию с целью обеспечить удобство правоприменения и предоставить гражданам исключительно самый необходимый объем гарантий в процессе получения интересующих их сведений. К тому же, доказательств у ученых, что в правоприменительной практике возникают трудности в толковании и соотношении права на информацию и права на доступ к информации нет.

Помимо вышеуказанной дискуссии, в научной среде фигурируют разногласия во взаимосвязанных научных областях по поводу подходов к толкованию принципов гласности, открытости и прозрачности деятельности органов власти, реализация которых в демократическом государстве напрямую зависит от качества обеспечения права на доступ к информации. Доктрина обращает внимание на тесную взаимосвязь принципов, сложность их разграничения между собой ввиду отсутствия пояснений на этот счет со стороны законодателя. Так, М.В. Антонов⁶ на протяжении всей своей работы не усматривает каких-либо нюансов, требующих правового внимания, между принципами прозрачности, открытости и гласности. Иная же позиция заметна в научной статье И.А. Дамм, Е.А. Акунченко, Н.В. Щедрина, где, проведя колоссальное исследование, заключающееся в сравнении положений отечественной доктрины по поводу понимания и соотношения рассматриваемых выше принципов, связанных с информационной коммуникацией общества и государства, авторы приходят к выводу, что с позиции большинства представителей юридической науки прозрачность приравнивается к доступности информации о деятельности власти⁷. С этим нельзя не согласиться, поскольку успешная реализация именно принципа прозрачности фактически в конечном итоге и обеспечивает понятность для общества устройства государственного механизма, помогая в дальнейшем сближать государственные институты и граждан между собой. В этом смысле можно усмотреть отличие принципа прозрачности от принципа открытости в том, что первый из них имеет более узкую цель по сравнению со вторым, становясь как бы частью принципа открытости. Системный анализ же Федеральных законов №8 от 09.02.2009⁸ и №149 от 27.07.2006, в свою очередь, олицетворяет высокий уровень нормотворческой техники и позволяет уяснить сущность принципов благодаря корректному использованию терминологии в различных правовых нормах. Сказанное свидетельствует об отсутствии рациональной потребности регламентировать каждый из принципов.

Если говорить относительно результатов, то уже сейчас заметны некоторые изменения, которые претерпело российское общество за последнее время: развитие сервисов «электронного государства», внедрение электронного документооборота, переход к оказанию государственных (муниципальных) услуг, иных услуг (сервисов) и сведений в электронном виде, развитие и модернизация всей телекоммуникационной инфраструктуры государственных органов. Подтверждение тому находим в одноименных принятых и действующих на сегодняшний день нормативных актах, создающих устойчивую основу для цифровизации деятельности государства. Представляется возможным думать, что этого не удалось бы достичь без регулярных мероприятий по контролю за ситуацией со стороны властных структур. На сегодняшний же день наблюдается проблема отсутствия

⁶ Антонов М.В. Теория государства и права: учебник и практикум для вузов / Антонов М.В. Москва: Издательство Юрайт. 2023. – С.165.

⁷ Дамм И.А., Акунченко Е.А., Щедрина Н.В. Открытость публичной власти: вопросы понятийно-категориального аппарата // Вестник СПбГУ. Серия 14. Право. -2019. №2. С. 226-242.

⁸ Федеральный закон «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления» от 09.02.2009 № 8-ФЗ // Российская Газета. №25. 13.02.2009.

единообразного подхода к мониторингу информационной открытости деятельности органов законодательной, исполнительной и судебной власти. Целесообразным видится устранение внутренней несогласованности законодательства, создание подходящих и по возможности унифицированных правовых условий для законодательной и судебной ветвей власти ввиду того, что действующее регулирование при указанных обстоятельствах способствует разрозненному и непостоянному их мониторингу в отличие от исполнительной ветви власти. Контроль как часть управленческого процесса в сфере информационной открытости, исходя из совокупности проанализированных материалов, допускается со стороны общественности, путем самообследования органами власти и анализа со стороны тех органов власти, которые наделены соответствующими полномочиями. В частности, например, исследования Счетной палаты РФ⁹, Министерства экономического развития РФ¹⁰ и научного сообщества¹¹ обращены к федеральным органам исполнительной власти. Основательные доклады «Парламент на ладони», опубликованные Фондом развития городского самоуправления «1870» за 2020-2022 годы посвящены изучению открытости региональных законодательных органов власти. Оценку открытости Государственной Думы РФ, а также Совета Федерации РФ дал в 2021 году некоммерческий фонд «Центр содействия законотворчеству»¹². В свободном доступе имеются лишь отдельные результаты анализа открытости и доступности судов, в частности речь идет про общественный мониторинг 2018 года Центра правовых программ, учрежденного членом Совета при Президенте РФ по развитию гражданского общества и правам человека Леонидом Никитинским.¹³ Вследствие этого, с одной стороны, имеющиеся в настоящее время разрозненные данные невольно ставят под вопрос эффективность существующей системы информационного взаимодействия граждан с государством и предпринимаемых общих стратегий по ее усовершенствованию. С другой стороны, наличие общественных и экспертных исследований демонстрирует уровень правового регулирования, достаточный для самостоятельной выработки критериев оценивания реализации принципа открытости и степени внедрения соответствующих инструментов, на что следует обратить внимание представителям законодательной и судебной власти в рамках самооценки.

Таким образом, несмотря на достигнутую к настоящему моменту системную организованность правового регулирования доступа к информации о деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, тем не менее, отдельные вопросы и проблемы остаются не до конца исследованы или не изучены вовсе юридической наукой, неоднозначно и неотчетливо регламентированы законодателем. Отмеченные дискуссионные аспекты требуют аккумулирования ресурсов для развития и дальнейшей гармонизации интересов частных и публичных субъектов в информационной сфере, поддержания и укрепления доверия граждан к законодательству и действиям государства.

⁹ Открытость государства в России // Счетная палата РФ: [сайт]. - URL: <https://ach.gov.ru/page/government-openness?ysclid=lg3wya4lx628700532> (дата обращения: 31.03.2023).

¹⁰ Самыми открытыми ведомствами признаны Росздравнадзор и Роспотребнадзор [Электронный ресурс]. URL: <https://www.rbc.ru/economics/01/04/2020/5e8440f09a79473abf153eca?ysclid=lg3y53bv6p843037246> (дата обращения 15.04.2023).

¹¹ Резер Т. М. Информационная открытость органов государственного и муниципального управления: учебное пособие / Т. М. Резер. Екатеринбург: Издательство Уральского университета. 2018. 160 с.

¹² Россия возглавила международный рейтинг открытости парламентов [Электронный ресурс]. URL: <https://tass.ru/mezhdunarodnaya-panorama/12732945?ysclid=lg3zpn5avw542048074> (дата обращения: 15.04.2023).

¹³ «Интерфейс» российских судов дружелюбен пока только к юристам // Адвокатская газета [Электронный ресурс]. URL: <https://www.advgazeta.ru/novosti/interfeys-rossijskikh-sudov-druzhestvenen-poka-tolko-k-yuristam/> (дата обращения: 15.04.2023).

Козырева Карина Сергеевна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)
Менемчиадис Ксения Алексеевна -
обучающаяся Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Потапова Наталья Дмитриевна - заведующий
кафедрой предпринимательского и трудового
права Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

ГЕНДЕРНОЕ РАВЕНСТВО В СФЕРЕ ТРУДА

Гендерное равенство закреплено в Конституции Российской Федерации (далее – РФ), в ч. 3 статьи 19: «Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации». ¹ В трудовом законодательстве принцип равенства закреплен в статье 3: «Никто не может быть ограничен в трудовых правах и свободах или получать какие-либо преимущества в зависимости от пола....». ² Несмотря на то, что принцип равенства полов закреплен как Трудовом кодексе (далее – ТК РФ), так и Конституции РФ, в сфере труда достаточно много случаев, когда присутствует половая дискриминация. Лиликова О.С. и Сторчак А.И. в своей работе считают, что причиной этому могло стать противоречие между фактическим и декларативным гендерным равенством. ³

Одним из примеров является Приказ Минтруда России от 18.07.2019 N 512н (ред. от 13.05.2021) "Об утверждении перечня производств, работ и должностей с вредными и (или) опасными условиями труда, на которых ограничивается применение труда женщин"⁴. В данном Приказе приведен перечень профессий, в которых труд женщин ограничен по определенным факторам. В самом названии Приказа Минтруда России содержится формулировка «ограничивается применение труда женщин». Законодатель обосновал принятие данного Приказа тем, что ряд профессий опасен для здоровья и жизни женщин, а принятие данного акта обусловлено заботой о женщинах. Исходя из этого обоснования, появляются другие вопросы, например, «разве здоровье мужчины менее важно?»; «разве женщина сама не может решить, нужна ли ей такая забота от государства или нет?».

Вторым таким примером является Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 января 2014 г. № 1 «О применении законодательства, регулирующего труд женщин, лиц с семейными обязанностями и несовершеннолетних». ⁵ В нем труд женщин регулируется с учетом их общественно значимых особенностей.

Из вышеприведенных примеров можно сделать вывод о том, что принцип гендерного равенства в сфере труда нельзя толковать буквально. Есть разумные ограничения, которые

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020). (Дата обращения 13.04.2023)

² Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 19.12.2022, с изм. от 11.04.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2023). (Дата обращения 13.04.2023)

³ Лиликова О.С., Сторчак А.И. Гендерное равенство в сфере труда. // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. 2021. // С. 2. [Электронный научный журнал] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/gendernoe-ravenstvo-v-sfere-truda>. (Дата обращения 13.04.2023)

⁴ Приказ Минтруда России от 18.07.2019 N 512н (ред. от 13.05.2021) "Об утверждении перечня производств, работ и должностей с вредными и (или) опасными условиями труда, на которых ограничивается применение труда женщин" (Зарегистрировано в Минюсте России 14.08.2019 N 55594) URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_331608/ (Дата обращения 13.04.2023).

⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 января 2014 г. № 1 «О применении законодательства, регулирующего труд женщин, лиц с семейными обязанностями и несовершеннолетних. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_158272/ . (Дата обращения 13.04.2023).

устанавливаются в нормативно-правовых актах (далее – НПА), их целью является не допустить причинение физического, морального или интеллектуального вреда некоторым лицам, например, женщины, несовершеннолетние, инвалиды и другие.

Существует большое количество точек зрения, которые содержат возможные причины и обоснование существования ограничений для женщин в отношении отдельных видов трудовой деятельности. Большинство из них так или иначе обращается к историческому аспекту данного направления.

Достаточно долгое время женщины не допускались к труду и были ущемлены в правах и свободах. Ю.П. Лошакова обращает внимание на многовековое существование патриархальных традиций в обществе, которое резко дифференцировало объем прав женского и мужского пола.⁶ Вероятнее всего это было связано в том числе с детородной функцией женщины и представления ее как «хранительницы очага». Но главным фактором для объяснения формирования гендерного неравенства является все-таки разделение труда, ведь усиления несоответствия прав женщин и мужчин начинается еще с появления охотничье-собирательской деятельности.

Только к XIX-XX веку женщины начали добиваться прав на оплачиваемый труд. До 1885 года их труд ничем не регулировался, и женщины, работая наравне с мужчинами, получали еще меньшую заработную плату. Особую роль в становлении трудового законодательства женщин сыграло начало стачечного движения, охватившего практически все важнейшие промышленные центры страны.

А вот началом женского образования не только в России, но и в Европе в целом принято считать 1765 год. В этом году по проекту И.И. Бецкого было основано первое светское учебное заведение - Смольный институт благородных девиц. Учитывая данный факт и закономерность приобретения женщинами прав на оплачиваемый труд можно утверждать, что развитие образования, научно-технический прогресс, а также информационно-технологические движения создают благоприятную среду для развития личности и правосознания человека.

Как уже было упомянуто, Конституция РФ не только провозглашает наличие равенства прав и свобод женщин и мужчин, а также создает равные возможности для их реализации.

Важным документом, закрепляющим данное положение, стал нормативный правовой акт международного характера, который СССР ратифицировал 30 апреля 1965 года.⁷ Им является Конвенция МОТ N 100 «Относительно равного вознаграждения мужчин и женщин за труд равной ценности». Конвенция закрепляет, что государства-участники обязаны принять соответствующее национальное законодательство, установить или юридически признать систему определения вознаграждения и коллективные соглашения между работодателями и работниками и использовать эти меры в различных сочетаниях для поощрения и обеспечения применения принципа равной оплаты для мужчин и женщин за равный труд ко всем работникам. Стоит заметить, что Международной Организацией Труда исключено применение концепции равной оплаты за равный труд (Конвенция упоминает "работы равной ценности"), так как в данном случае станет возможной дискриминация женщин в плане заработной платы под предлогом того, что, в частности, женский труд не равен мужскому (меньшая физическая активность и т.д.).

Таким образом, принцип гендерного равенства реализуется не в полной мере в сфере трудовых отношений. Это связано с тем, что зачастую женщинам не предоставляют возможность принятия ключевых решений, как в сфере труда, так и в других сферах,

⁶ Лошакова Юлия Павловна Гендерный анализ российского трудового законодательства // Вестник Санкт-Петербургского университета. Социология. 2014. №3. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/gendernyy-analiz-rossiyskogo-trudovogo-zakonodatelstva> (дата обращения: 05.05.2023).

⁷ Конвенция N 100 Международной организации труда "Относительно равного вознаграждения мужчин и женщин за труд равной ценности" (Заключена в г. Женеве 29.06.1951) URL: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/remuner.shtml (дата обращения: 05.05.2023)

например, политики. Также причиной гендерного неравенства является различие мужской и женской физиологии, по которой женщинам предоставляются определенные «льготы» в виде более легкого труда.

Короткова Надежда Михайловна - обучающаяся
Северо – Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Павликов Сергей Герасимович - профессор
кафедры Государственных и правовых
дисциплин Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА), доктор юридических наук, профессор

Обеспечение конституционных прав лиц с инвалидностью (лиц, страдающих психическими расстройствами)

Российская Федерация рассматривается как социальное государство с сильной правовой системой, которая обеспечивает равенство прав человека, а также свободы и права своих жителей в любое время. Людям с психическими заболеваниями гарантированы все права и свободы, изложенные в Конституции Российской Федерации. К сожалению, не все люди с психическими заболеваниями имеют равные шансы реализовать свои законные права и обязанности, поскольку законодатель не только предоставил им различные меры социальной защиты, но и ряд ограничений. Люди с психическими заболеваниями являются особенно уязвимой группой населения, поскольку им может быть сложно отстаивать свои права»¹.

Важно отметить, что дореволюционное российское право и римское право, где не было четкого разделения между этими идеями, расходятся с современными представлениями о правоспособности и дееспособности². В Древнем Риме полную правоспособность составляли три основных компонента: либеральный статус, гражданский статус и семейный статус.

Поскольку людям с психическими заболеваниями в Древнем Риме было отказано в гражданстве, над ними устанавливалась опека или попечительство. Психически больным людям не разрешалось участвовать в гражданских сделках, наследовать, завещать или приобретать имущество, но они имели все остальные права до полного выздоровления.

Только правительство имело право назначать опекунов для психически больных людей по просьбе их семей. Ближайший родственник получал опекунство и мог назначить сына вместо отца, сестру вместо брата и т.д. Женщинам опекунство не назначается, так как они постоянно находятся под контролем своих мужей. Законодательство, регулирующее опеку над умственно отсталыми людьми, было принято в России во второй половине XIX века.

Самые ранние законы относятся ко второй половине XVII века: указ 1677 года ограничивал возможность «дураков и пьяниц» распоряжаться своим имуществом; указ Петра I от 6 апреля 1722 года запрещал «дуракам» заниматься гражданской деятельностью на том основании, что это вредит государству; более поздний указ запрещал помещать душевнобольных в монастыри. Положительное улучшение отношения к душевнобольным привело к восстановлению их законного права на собственность.

Гражданский процессуальный кодекс определяет порядок признания лица недееспособным. В главе 31 ГПК РФ содержатся положения, касающиеся ходатайства о признании лица недееспособным.

¹ Голубкина К.В., Сирант Н.К. Вопросы защиты прав граждан с психическими расстройствами // Вопросы гуманитарных наук. 2021. № 1 (70). С. 19-20.

² Литвяк Л.Г. Право на психиатрическую помощь в Российской Федерации // Актуальные проблемы современной науки. 2020. № 1 (75). С. 29-30.

В соответствии со статьей 281 ГПК РФ, ближайшие родственники, опекуны или попечители имеют право подать заявление в суд по месту жительства пациента или, если пациент находится в медицинском учреждении, по месту нахождения пациента. Для того чтобы суд удовлетворил заявление, в нем должна быть оговорка, подтверждающая наличие такого психического заболевания, которое лишает гражданина возможности объяснять свои действия³.

Суд также обязан направить лицо на судебно-психиатрическую экспертизу для выяснения его психического состояния, если доказательств наличия психического заболевания достаточно. Лицо может быть направлено на принудительное прохождение этой процедуры, если оно постоянно пропускает судебные заседания (статья 283 ГПК РФ). Если гражданин не может присутствовать на заседании по состоянию здоровья, дело о признании его недееспособным рассматривается судом единолично, при этом присутствуют прокурор, заявитель и сам гражданин.

Следует отметить, что Конституционный суд признал статью 284(1) неконституционной, поскольку она позволяет суду признавать человека недееспособным только на основании результатов судебно-психиатрической экспертизы, не позволяя сторонам участвовать в процессе принятия решения или использовать назначенного судом представителя.

Органы опеки и попечительства назначают опекуна в случае, если гражданин признан судом недееспособным. Опекун обязан совершать сделки от имени гражданина и несет ответственность за поведение подопечного (статьи 29 и 32 Гражданского кодекса Российской Федерации). Отношения, возникающие при установлении, осуществлении и прекращении опеки над гражданином, регулируются положениями Гражданского кодекса РФ.

Закон возлагает на опекуна ряд обязанностей в отношении подопечного и органа опеки и попечительства, в том числе представлять интересы подопечного в гражданско-правовых отношениях с другими лицами, охранять имущество подопечного, распоряжаться и управлять им, обеспечивать интересы психически больных, лично заботиться о подопечном (пункт 3 статьи 33 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Передача имущества имеет ограничения в соответствии с современным законодательством. Только с одобрения опекуна и органа надзора может быть совершена любая сделка с имуществом подопечного. Обязанность опекуна поддерживать психическое состояние подопечного - уникальная норма современного права, регулирующая взаимодействие между опекуном и подопечным. Это связано с тем, что основной обязанностью опекуна по римскому праву и дореволюционному законодательству была забота о гражданине, а не обеспечение сохранности его имущества⁴.

Опекун служил связующим звеном между органами опеки и попечительства и недееспособным лицом, поскольку он был обязан сообщать этим организациям о своих действиях в отношении подопечного. Восстановление дееспособности подопечного прекращает опекуновство. Процедура восстановления дееспособности такая же, как и при признании недееспособности: по ходатайству суд назначает психиатрическую экспертизу для оценки психического здоровья лица. Лицо признается дееспособным, если экспертиза покажет, что оно не страдает психическим заболеванием.

В результате мы можем сделать вывод, что основные элементы нынешних законов, касающихся психически больных людей, являются историческим пережитком эволюции правового мышления. В связи с общим историческим движением права как социального явления, развитие социальных взаимодействий обуславливает необходимость правовых норм.

³ Литвяк Л.Г. Уголовная ответственность за незаконное помещение в психиатрический стационар // Аспирант и соискатель. 2019. № 6 (78). С. 63-65.

⁴ Римское частное право: хрестоматия / К. В. Голубкина, С. К. Абрамян; Федеральное гос. образовательное учреждение высш. проф. образования Морская гос. акад. им. адмирала Ф. Ф. Ушакова. Новороссийск. 2021.

Согласно анализу федеральных законов и правоприменительной практики в области прав умственно отсталых лиц, существует ряд проблем в этой сфере, которые характеризуют как правовую систему в целом, так и правоприменительную деятельность в целом.

Анализ федеральной правоприменительной практики и мониторинг федерального законодательства в сфере прав интеллектуальной недостаточности выявляет ряд проблем в данной сфере, которые характеризуют как правовую среду, так и правоприменительную деятельность в целом, отражая правовой статус законов и соответствующие сферы правоотношений.

В целом, законодательный процесс и неблагоприятные тенденции в законодательстве остаются фрагментарными и бессистемными, с плохо прогнозируемыми результатами принятия законов, частыми изменениями законов, несоответствиями между различными законодательными актами, нечеткими формулировками норм, практикой так называемых отсылочных норм, которые делают ссылки на подзаконные акты или нормы в других законах, не содержащих таких норм. Подавляющее большинство принимаемых законов предполагает пересмотр уже существующих законов, что вызывает сложности в законодательстве, говорится в ежегодном докладе председателя Совета Федерации С. Миронова о состоянии российского законодательства.

Все большее число постановлений Конституционного суда Российской Федерации признает несоответствие некоторых законодательных мер Конституции Российской Федерации. В таких ситуациях законодатели часто не спешат вносить необходимые изменения в закон, что часто приводит к тому, что неприменимые положения остаются в силе в течение многих лет. Кроме того, из-за частой неоднозначности самих законов в правоприменительной практике отсутствует их четкое понимание, что приводит к необходимости вынесения Конституционным судом РФ решений, определяющих конституционно-правовой смысл проблемных правовых актов. Председатель Конституционного Суда РФ В. Зорькин в своих выступлениях часто подчеркивает необходимость разрешения «неясности» законодательных норм, а также незнания, неадекватности, неправильного применения правовых норм, особенно когда принципиально важные вопросы регулирования конституционных прав и свобод граждан находятся во «власти» нормативных актов исполнительной власти (постановлений, распоряжений и т.д.). По мнению В. Зорькина, «отсутствие гласности и келейное производство законопроектов» является причиной многих тревожных тенденций в формировании законодательства.

Хотя часто существовала некоторая степень секретности, большинство из них планировалось в частном порядке. Широко распространенных публикаций не было, а все законопроекты обнародовались до первого чтения в Государственной Думе. В вопросе регулирования правового статуса людей с психическими расстройствами прослеживается большинство наблюдаемых явлений.

Первая проблема, связанная с защитой прав людей с психическими заболеваниями, связана с противоречием норм, вызванным несовершенством законодательной базы в этой области. Например, отдельные положения Закона РФ «О психиатрической помощи и правах граждан, ее оказывающих» нарушают положения Конституции РФ, Основного закона РФ «Об охране здоровья граждан» (в части определения понятия «врачебная тайна») и Гражданского процессуального кодекса РФ (в части регулирования недобровольного лечения).

В самом Гражданском кодексе есть несоответствия. Один раздел Гражданского кодекса запрещает опекуну оставлять имущество недееспособному лицу, в то время как другой раздел допускает такую возможность. Чтобы найти выход из этой, казалось бы, безнадежной дилеммы, Конституционный суд РФ разработал соответствующие нормы. По мнению Конституционного суда РФ⁵, определение того, какое законодательство

⁵ Литвяк Л.Г. Уголовная ответственность за незаконное помещение в психиатрический стационар // Аспирант и соискатель. 2019. № 6 (78). С. 63-65.

предоставляет больше прав и свобод и обеспечивает лучшую защиту личности, должно использоваться для решения любых вопросов, возникающих при применении нескольких законов.

Пробелы в законодательстве связаны со второй проблемой, затрудняющей реализацию прав человека. Правовой надзор за распределением лекарств, соматическими психическими заболеваниями и психосоматическими болезнями практически отсутствует.

Закон «О психиатрической помощи» не содержит положений о правах граждан в процессе получения психиатрического лечения и при прохождении психиатрического освидетельствования, об обязанности администрации психиатрических больниц уведомлять пациентов (или их представителей) об удовлетворении судом их просьбы о недобровольной госпитализации, о праве недобровольно госпитализированных на судебное обжалование отказа в лечении.

Однако в российском трудовом законодательстве есть пробелы, особенно в отношении прав работников, когда психиатрическое принудительное обследование показывает состояние, делающее невозможным выполнение ими своих трудовых обязанностей. Однако в Уголовном кодексе есть существенные противоречия и пробелы, например, тот факт, что психическое заболевание не является исключением из уголовной ответственности для тех, кто им страдает.

Отсутствие правоприменительных мер, которое также напрямую связано с неспособностью реализовать закон о правах людей с психическими проблемами, является третьей проблемой законодательства. Постановление Правительства РФ от 1992 года о разработке и утверждении положения о такой службе не было выполнено, и в результате статья 38 Закона «О психиатрической помощи» не применяется, поскольку государство до сих пор не создало независимую от медицинских учреждений службу по защите прав пациентов психиатрических учреждений.

Статьи 51 и 53 «Законодательных основ охраны здоровья граждан в Российской Федерации» предусматривают, что граждане имеют право на независимую военно-врачебную экспертизу, однако Правительство РФ не предприняло никаких действий по разработке и утверждению положения о независимых медицинских специалистах.

Федеральный закон № 19-ФЗ от 22 апреля 2004 года, который должен был определить порядок участия федеральных органов власти в реализации Конвенции о передаче лиц с психическими расстройствами для принудительного лечения, подписанной государствами-участниками СНГ в 1997 году, не был реализован Правительством РФ в связи с нарушениями прав граждан с психическими расстройствами, вытекающими из международных обязательств России. Процедура перевода и приема лиц, совершивших преступления, на принудительное лечение в Российской Федерации «затянулась» из-за отсутствия рамок для реализации данного Соглашения.

Отсутствие эффективных процедур реализации права людей с психическими заболеваниями на самозащиту от вмешательства в их свободы и интересы значительно усугубляет все вышеперечисленные несоответствия и пробелы в законодательстве.

Официальные методы расследования жалоб людей с психическими заболеваниями и лиц, признанных недееспособными, которые в настоящее время используются государственными учреждениями и органами государственной власти, приводят к тому, что многие факты, свидетельствующие о нарушении прав, остаются незамеченными, а в некоторых случаях целенаправленно игнорируются должностными лицами.

Требуется создание стандартизированного метода рассмотрения жалоб психически больных людей, признанных недееспособными, а также механизма реагирования на факты, указанные в жалобе, с целью предотвращения возможных злоупотреблений правами психически больных.

От полноты, непротиворечивости и последовательности действующего законодательства, а также его легитимности в деле охраны и защиты прав граждан, страдающих психическими расстройствами, во многом зависит благополучие не только

самых больных, но и общества в целом и отдельных граждан, которым может быть причинен вред в результате общественно опасных или иных нарушений прав и законных интересов человека и гражданина.

Косова Марина Васильевна - обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Лазарева Марина Николаевна - заведующий кафедрой государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Критерии правомерности ограничений прав в особых обстоятельствах, основания, цели и принципы

Действующая в Российской Федерации система правового статуса личности, которая в целом и составляет институт конституционного права, состоит из определенных элементов. К таким следует относить:

1) принципы, которые подразумевают исходные начала. Здесь следует подразумевать такие принципы, как:

- равенство прав и свобод, которые гарантированы Конституцией РФ¹ каждому человеку и гражданину Российской Федерации;

- обязанность, которая возлагается на государство признавать, а также полностью соблюдать и охранять все гарантированные права и свободы каждого отдельного человека и гражданина Российской Федерации;

- приоритет принципов и норм, которые нашли свое закрепление в положениях международного права, а также действующих международных договорах Российской Федерации, ратифицированных в установленном законом порядке;

2) гарантии прав и свобод, а также ограничения, которые могут применяться при наличии оснований и в порядке, предусмотренном действующем законодательством. Следует отметить, что основное назначение гарантий и ограничений состоит в том, что и те и другие призваны обеспечить в правовом государстве такую обстановку, которая способствуют поддержанию на законодательном уровне прав и свобод человека и гражданина.²

Все отмеченное и составляет правовой статус каждой отдельной личности. Именно последний, в соответствии с гарантиями, которые нашли свое отражение в Конституции РФ:

- закрепляет общественное положение, а также в целом состояние свободы каждой отдельной личности;

- гарантирует на конституционно уровне закрепление основ правового статуса личности, которые, как видим, не являются результатом каких-либо произвольных действий со стороны государства;

- в целом выступает одним из наиболее важных способов, которые направлены на достижение интересов каждого человека и гражданина в стране;

- по своей сути, является правовым регулятором, который обеспечивает в государстве всестороннее и свободное развитие каждого человека и гражданина.

Вместе с тем, правовой статус человека и гражданина означает, что в его реализации и охране участвуют два основных субъекта: личность (человек и гражданин) и государство,

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // СПС «Консультант плюс».

² Гаврилов Б.Я. Правовое регулирование защиты конституционных прав и свобод участников уголовного судопроизводства // Публичное и частное право. 2010. № 4 (8). С. 145-146.

действующее через свои органы. Правам и свободам лица соответствуют обязанности государства по созданию условий для пользования правами и свободами; обязанностям лица соответствует право государства требовать их исполнения.

Определяющая роль в характеристике правового статуса человека и гражданина принадлежит сформулированным в Конституции РФ принципам, на основе которых складываются отношения между государством и личностью.

Под принципами правового статуса понимаются признаваемые государством и закрепляемые в его конституции руководящие правовые идеи, начала, установки, исходя из которых осуществляются регулирование и пользование правами и свободами, выполнение обязанностей человека и гражданина.³

Принципы правового статуса отражают коренные отношения в системе связей личность - общество - государство. Принципы правового положения личности - явление идеологического и правового характера. Как идеологические начала они складываются в сознании людей, воплощаются в их воле под воздействием совокупности общественных отношений. Принципами правового статуса в Российской Федерации считаются те руководящие идеи, которые получили признание со стороны общества и государства и свое высшее юридическое воплощение в Конституции России.⁴

К конституционным принципам правового статуса личности относятся:

- 1) неотъемлемость и неотчуждаемость прав и свобод человека и гражданина;
- 2) юридическое равенство, т.е. равноправие, граждан, включая равенство перед законом и судом;
- 3) непосредственное действие прав и свобод.

Согласно Конституции РФ, основные права и свободы человека и гражданина неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Это означает, что основные права не предоставлены человеку государством, а принадлежат человеку в силу факта его рождения.

Рассматриваемый принцип неотъемлемости и неотчуждаемости прав и свобод имеет двоякое значение. Государство не вправе лишать человека его основных прав или ограничивать их без веских, установленных законом оснований. Например, эти предусмотренные законом ограничения отдельных прав и свобод могут быть обусловлены наличием экстремальных ситуаций в стране (введением чрезвычайного или военного положения, стихийными бедствиями, эпидемиями и т.п.).⁵

Конституция РФ вводит институт ограничения прав и свобод в следующих случаях: в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. При введении ограничений обязательно должны быть соблюдены два условия:

- 1) права и свободы могут быть ограничены только федеральным законом;
- 2) они могут быть ограничены только в той мере и на тот срок, на который это необходимо.

При этом Конституция РФ в ч. 3 ст. 56 предусматривает, что некоторые права и свободы не подлежат ограничению. Это право: на жизнь (ст. 20); достоинство личности (ст. 21); неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, право на защиту своей чести (ч. 1 ст. 23); запрет на сбор, хранение, использование и распространение информации о

³ *Архипова А.В.* Конституционный принцип равноправия в статусе человека и гражданина РФ: проблемы реализации на современном этапе // Молодежь и наука XXI века. политика и право в современном мире. Материалы III Региональной научно-практической конференции. Красноярский государственный педагогический университет им. В.П. Астафьева. 2020. С. 5-6.

⁴ *Голоманчук Э.В.* Реализация конституционных принципов правового статуса человека и гражданина в Российской Федерации // Экономика. Образование. Право. Научные исследования состояния и развития современного общества. сборник научных трудов по материалам II Ежегодной международной научно-практической конференции. под ред. А. А. Ващенко. 2017. С. 265-266.

⁵ *Подмарев А.А.* Возможность ограничения прав и свобод человека и гражданина как конституционный принцип правового статуса личности в Российской Федерации // Вестник Российского университета дружбы народов. Серия: Юридические науки. 2013. № 1. С. 17-18.

частной жизни лица без его согласия (ст. 24); а также свобода совести (ст. 28); свобода предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности (ч. 1 ст. 34); право на жилище (ч. 1 ст. 40); все права, связанные с судебной защитой (ст. 46-54).

В качестве конституционных гарантий данного принципа выступают ее положения, устанавливающие, что в России не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина (ч. 2 ст. 55), а также что любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения (ч. 3 ст. 15).

Другое значение принципа неотчуждаемости и неотъемлемости состоит в том, что человек наделен всеми правами и свободами и может реализовывать их без всяких ограничений, он не может также отказаться от своих прав и свобод.

Смирнова Дарья Павловна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Костылева Полина Игоревна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Лазарева Марина Николаевна - заведующий
кафедрой государственно-правовых дисциплин
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

Конституционные основы охраны окружающей среды в РФ (сравнение с зарубежными странами)

В настоящее время становится актуальной тенденция развития и повышения уровня обеспечения национальной безопасности государств, что отражает гарантию конституционных прав и свобод человека и гражданина, суверенитет государства и стабильное развитие. По своей структуре национальная безопасность состоит из военной, политической, социальной, экономической и экологической безопасности¹.

Экологическая безопасность тесно взаимосвязана с окружающей средой, так как окружающая среда является средством обеспечения экологической безопасности. Обеспечение охраны окружающей среды и организация рационального природопользования представляет собой значимую проблему в промышленно развитых и плотнонаселенных государствах. Конституция Российской Федерации, а также конституции зарубежных стран закрепляют фундаментальную систему отношений человека, общества, государства с природой, с окружающей средой. Особое внимание государств уделяется установленным положениям, касающимся взаимодействия природопользования и охраны окружающей среды в современных условиях.

Для подробного исследования законодательного закрепления положений о статусе, использовании и охране природных ресурсов следует проанализировать конституционные основы охраны окружающей среды России и зарубежных стран. Для соответствующего анализа выбраны следующие страны: Франция, Германия, Китай, США, Италия.

Конституция Франции 1958 года не содержит правовых основ охраны окружающей среды, но изменения, внесенные Конституционным законом Французской Республики №2005-205 от 1 марта 2005 г. «О Хартии окружающей среды» дополнили преамбулу Конституции, провозгласив приверженность французского народа правам и обязанностям, определенным Хартией окружающей среды. Также статья 34 Конституции была дополнена нормой о законе, определяющем основные принципы сохранения окружающей среды. Хартия окружающей среды провозгласила право каждого жить в сбалансированной и уважающей здоровье окружающей среде (статья 1), а также обязанность каждого лица принимать участие в сохранении и повышении качества окружающей среды (статья 2)². Получается, что Конституция в данной сфере действует взаимосвязано с Хартией окружающей среды, которая содержит положения о сохранении и охране природы, тем

¹ *Идрисов Р.Ф.* Теоретические и правовые проблемы обеспечения национальной безопасности Российской Федерации: диссертация доктора юридических наук. М., 2002. С. 11.

² Конституционный закон Французской Республики №2005-205 от 1 марта 2005 г. О Хартии окружающей среды. - [Электронный ресурс]. URL.: <https://eulaw.edu.ru/spisok-dokumentov-po-pravu-evropejskogo-soyuza/konstitutsionnyj-zakon-frantsuzskoj-respubliki-2005-205-ot-1-marta-2005-g-o-hartii-okruzhayushhej-sredy/> (дата обращения: 19.04.2023).

самым государство обеспечивает реализацию мер защиты окружающей среды, прав и обязанностей граждан Франции.

Статья 74 Основного закона ФРГ 1949 года относит передачу земли, природных ресурсов и средств производства в общественную собственность, защиту природы и управление ландшафтами к конкурирующей законодательной компетенции, то есть полномочия относительно этого положения находятся в совместном ведении. Федеральные земли вправе осуществлять полномочие тогда, когда Федерация своим правом не воспользовалась, но в случае коллизии законов приоритет всегда остается за законом Федерации³.

Следует отметить конституционную реформу 2006 года в ФРГ, результатом которой стали изменения Основного закона ФРГ в части разделения компетенций между Федерацией и землями. По мнению специалистов, последствия реформы имеют отрицательное значение, выходящее из возможности земель формировать собственное законодательство. Данное обстоятельство может привести к созданию большого количества противоречащих друг другу нормативных актов, что может способствовать существенному усложнению системы охраны окружающей среды. Подходящим решением этой проблемы является проведение кодификации экологического права. К сожалению, такой нормативный акт еще не разработан в ФРГ, но попытки создания не прекращаются до настоящего времени⁴.

Конституционные основы охраны окружающей среды находят отражение в Основном законе ФРГ, но, по нашему мнению, они не имеют конкретизированного закрепления, то есть вопрос конституционной охраны природы является не полностью разработанным в Конституции ФРГ.

В настоящее время Китай проходит путь интенсивного развития экологического законодательства. Манцуров А.Ю. считает, что законодательная база КНР является наиболее передовой по сравнению с другими развивающимися странами. Фундаментом экологического законодательства является Конституция КНР 1982 года⁵, которая закрепляет основы охраны окружающей среды. Согласно статье 9, государство гарантирует рациональное использование природных ресурсов, берет под свою охрану ценные виды животных и растений, а также закрепляет запрет для организаций и частных лиц присваивать или разрушать природные ресурсы. Статья 26 провозглашает принятие государством мер по охране и оздоровлению окружающей среды, предотвращению ее загрязнения и иных нарушений.

Следует подчеркнуть, что охрана окружающей среды, экологии в Китае до 1970 г. не развивалась. Участие Китая в работе Стокгольмской конференции по окружающей среде в 1972 г. оказало огромное влияние на совершенствование экологического права. Охрана окружающей среды стала одной из основных государственных задач в ходе модернизации страны. В Китае была организована работа по предотвращению и ликвидации последствий загрязнения окружающей среды и охране экологии. А также в 1980-е гг. были разработаны законы и правила, нацеленные на охрану окружающей среды⁶.

Интересно, что Конституция США 1787 года не содержит конкретных норм, которые определяли бы право на здоровую окружающую среду. Но стоит отметить, что существует ряд законодательных актов, которые были приняты на федеральном и штатном уровнях и

³ Основной закон Федеративной Республики Германии от 23 мая 1949 г. - [Электронный ресурс]. URL.: https://www.1000dokumente.de/?c=dokument_de&dokument=0014_gru&object=translation&l=ru (дата обращения: 19.04.2023).

⁴ Дубовик О.Л. Кодификация экологического права в Германии. - [Электронный ресурс]. URL.: <https://cyberleninka.ru/article/n/kodifikatsiya-ekologicheskogo-prava-v-germanii-o-proekte-ekologicheskogo-kodeksa/viewer> (дата обращения: 20.04.2023).

⁵ Конституция Китайской Народной Республики 1982 года. - [Электронный ресурс]. URL.: [https://ru.wikisource.org/wiki/Конституция_КНР_\(1982\)/Редакция_11.03.2018](https://ru.wikisource.org/wiki/Конституция_КНР_(1982)/Редакция_11.03.2018) (дата обращения: 15.04.2023).

⁶ Саблин И.В. Институциональное оформление внутренней экологической политики Китая и Индии // Молодой ученый. 2011. № 6. Т. 2. С. 52-58.

гарантируют право граждан на здоровую окружающую среду в соответствии с конституционными принципами. К таким актам относятся:

1. Закон об очистке воздуха (Clean Air Act) - федеральный закон 1963 года, который устанавливает стандарты для контроля за загрязнением воздуха.

2. Закон об очистке воды (Clean Water Act) - федеральный закон 1972 года, который содержит положения, связанные с предотвращением загрязнения воды и устанавливает стандарты для ее качества.

3. Закон о защите охраняемых видов животных и растений (Endangered Species Act) - федеральный закон 1973 года, который устанавливает меры по защите и сохранению исчезающих и охраняемых видов животных и растительности.

4. Закон о национальной политике в области окружающей среды (National Environmental Policy Act) - федеральный закон 1970 года, который предусматривает процедуры оценки воздействия на окружающую среду и гарантирует участие граждан в принятии решений.

5. Закон о безопасности и гигиене труда (Occupational Safety and Health Act) - федеральный закон 1970 года, который устанавливает стандарты безопасности и охраны здоровья на рабочих местах.

Кроме того, существует ряд штатных законов и муниципальных правил, которые предусматривают меры по защите окружающей среды.

В отличие от США, конституционные основы охраны окружающей среды в Италии закреплены достаточно подробно и отражены в статье 9 Конституции 1947 года⁷. Согласно этой статье, Республика защищает природу в соответствии с конституционными принципами общих интересов, способствует здоровому развитию культуры и научного и технического прогресса, защищает ландшафты и исторические и художественные ценности нации. Отмечается, что каждый имеет право на здоровую окружающую среду, и государство охраняет это право путем необходимых средств и мер в соответствии с конституционными принципами.

Для обеспечения охраны окружающей среды на центральном уровне, в соответствии с нормами Конституции, также существуют следующие законодательные акты: Закон «О заготовке, обработке и устранении бытовых отходов» 1941 года; внесены проекты Закона «О правилах охраны животных» и Закона «Об экологическом законодательстве». Рассматривается вопрос о том, чтобы данные положения были внесены в Основной закон государства.

В России основополагающий конституционный принцип охраны окружающей среды отражен в статье 9 Конституции РФ 1993 года⁸, а также в ряде законов и иных нормативно-правовых актов, как и в других странах. По Конституции, земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории.

Новеллами 2020 года являются нормы пунктов е.5 и е.6 статьи 114 по вопросу полномочий Правительства РФ в области охраны окружающей среды. Оно «осуществляет меры, направленные на создание благоприятных условий жизнедеятельности населения, снижение негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду, сохранение уникального природного и биологического многообразия страны, формирование в обществе ответственного отношения к животным», а также «создает условия для развития системы экологического образования граждан, воспитания экологической культуры».

7 Конституция Итальянской Республики 1947 года. - [Электронный ресурс]. URL.: <https://legalns.com/download/books/cons/italy.pdf> (дата обращения: 20.04.2023).

8 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020). - [Электронный ресурс]. Режим доступа: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/0b3885e36003852fe32df6bcfe9dcdcb6e7ec85e/ (дата обращения: 20.04.2023).

Важно отметить статью 71 (п. е) по предметам ведения Российской Федерации в данной области и статью 72 (п. в, д, к) по предметам совместного ведения РФ и ее субъектов. Можно также встретить нормы о правах и обязанностях граждан в отношении окружающей среды и различных природных ресурсов. Об этом, например, упоминается в статьях 36, 42, 58 Конституции.

В российском законодательстве достаточно много отраслевых актов (федеральные законы, постановления Правительства), регламентирующих порядок защиты отдельных видов ресурсов. Большое внимание уделяется ответственности за нарушение соответствующих норм со стороны физических и юридических лиц и иных образований.

В целом, можно сказать, что во всех странах в разной степени право граждан на здоровую окружающую среду обязательно защищается конституцией и иными законодательными актами, которые устанавливают правила защиты окружающей среды и ответственность за нарушение этих правил и стандартов. Но в каждой стране на практике возникают свои особенности в вопросах регулирования охраны окружающей среды и взаимодействия государства и общества.

По нашему мнению, в настоящее время конституционные нормы по данному вопросу во многих странах находятся на стадии формирования, и законодатель отдает предпочтение разработке норм не в основном законе, а в нормативно-правовых актах, которые имеют узкую направленность. Такую позицию можно понять, ведь в отличие от Конституции нормативно-правовой акт позволяет максимально подробно урегулировать то или иное направление любой сферы общественной жизни. Так же получается и с охраной окружающей среды, потому что эта область имеет много нюансов, и каждому из них необходимо дать конкретное пояснение для наиболее качественного регулирования.

Стоит отметить, что основу охраны окружающей среды составляют субъективные экологические права человека, которые являются третьим «поколением» прав, возникшим в конце 20 века, то есть относительно новым в системе права. Отсюда мы видим, что более широкое регулирование норм об охране окружающей среды свойственно для новых и новейших конституций. Именно поэтому в Конституции Российской Федерации больше всего экологических норм по сравнению с изученными нами Конституциями других государств. Это также связано с обладанием нашей страной богатыми природными ресурсами, которые нуждаются в рациональном использовании и защите.

Лесников Артем Андреевич - курсант
Академии ФСИН России
Научный руководитель:
Реент Ярослав Юрьевич - заместитель
начальника кафедры теории государства и права,
международного и европейского права Академии
ФСИН России, кандидат юридических наук

Соответствие принципам права, как критерий эффективности нормативного правового акта

Тема соответствия нормативных правовых актов принципам права крайне важна, поскольку правовая система общества является одним из главных инструментов защиты прав и свобод граждан, а эффективность нормативных правовых актов напрямую связана с качеством их подготовки и соответствием принципам права. Рассматриваемая тема является актуальной и важной в настоящее время. Это связано с тем, что общество стремится к установлению правового государства, в котором закон и право являются главными регуляторами общественных отношений. Однако для реализации этой цели на практике, необходимо обеспечить соответствие нормативных правовых актов принципам права.

Несоответствие или не полное соответствие нормативных правовых актов принципам права может привести к негативной оценке деятельности органов публичной власти в целом.

В качестве примера закона получившего негативную оценку со стороны общественности в связи с несоответствием принципам права хотелось бы привести в пример Закон Рязанской области от 15.02.2023 № 14-ОЗ «Об установлении единовременной выплаты при рождении ребенка и приостановлении действия статьи 9 Закона Рязанской области «О мерах социальной поддержки населения Рязанской области»». В частности, в нем говорится об установлении единовременной выплаты при рождении ребенка. Спорным моментом, который вызывает неоднозначную реакцию, является то, что по общему правилу единовременная выплата предоставляется в размере 20000 рублей при рождении первого ребенка, а отдельно оговаривается следующее: «Единовременная выплата предоставляется в повышенном размере 50000 рублей при рождении первого ребенка у родителей (одинокоего родителя), возраст которых (ого) на момент рождения ребенка менее 25 лет». По сути, если говорить о равноправии в обществе, то с уверенностью можно сказать, что данный нормативный правовой акт закрепляет на законодательном уровне дискриминацию по возрастному признаку. Безусловно эта ситуация демонстрирует нам несоответствие положений нормативного правового акта одному из важнейших принципов права – принципу равенства.

Постоянная работа над совершенствованием законодательной системы и обеспечением соответствия принципам права в нормативных правовых актах является необходимой для поддержания правового государства и реализации интересов общества.

Переходя к рассмотрению обозначенной проблемы, следует вначале определить понятие «принципы права» и объяснить их роль в правовой системе.

Понятие «принципы права» включает в себя общепризнанные основы правовой системы, которые являются обязательными для всех субъектов права. Они выражают общие идеи, ценности и требования, на которых основывается правовая система и которые служат гарантией справедливости и равенства перед законом. Принципы права являются основой законодательства и являются источником права. Основным источником закона, гарант прав и свобод гражданина Российской Федерации – Конституция Российской Федерации – основана на общепризнанных принципах права.

Мнения российских ученых по поводу принципов права разнообразны. Некоторые считают, что они имеют абсолютный характер и не могут нарушаться, даже если это нарушение необходимо для защиты более высоких ценностей, таких как безопасность

общества. Другие же ученые считают, что принципы права могут быть нарушены в определенных случаях, но только в рамках законодательства и с соблюдением определенных процедур.

Например, А.И. Андреев считает, что принципы права имеют абсолютный характер и не могут быть нарушены ни при каких обстоятельствах. По его мнению, даже если нарушение принципов права является необходимым для защиты более высоких ценностей, таких как безопасность общества, это нарушение не может быть оправдано¹.

С другой стороны, В.Д. Зорин и В.М. Rogovin считают, что принципы права могут быть нарушены в определенных случаях, но только в рамках законодательства и с соблюдением определенных процедур. Они считают, что в таких случаях необходимо учитывать конкретные обстоятельства и цели, которые преследуются нарушением принципов права².

Наиболее рациональной представляется позиция М.М. Богуславского понимающего под принципами права общие ценности, которые служат гарантией прав и свобод личности, обеспечивают справедливость и равенство перед законом и выражаются в законодательстве³.

Таким образом, мнения российских ученых по поводу принципов права разнообразны и зависят от конкретных обстоятельств и контекста. Однако большинство ученых сходятся во мнении, что принципы права являются основой правовой системы и необходимы для обеспечения справедливости, равенства и законности в обществе.

В свою очередь, соответствие принципам права может служить важным критерием эффективности нормативных правовых актов. Принципы права определяют общие принципы и ценности, которые должны учитываться при создании нормативных правовых актов. Если какой-то закон соответствует принципам права, то это гарантирует, что он будет эффективным, так как он будет соответствовать общим принципам и ценностям, которые общество признает.

Один из примеров принципов права, которые могут служить критерием эффективности нормативных правовых актов – принцип законности. Этот принцип гласит, что никакое действие государства не может быть осуществлено без закона. Соответствие закону является гарантией того, что действия государства будут законными и не нарушат прав и свобод граждан. Поэтому, если нормативный правовой акт соответствует принципу законности, то он будет эффективным, так как он обеспечивает справедливость и равенство перед законом.

Другой пример принципа права, который может служить критерием эффективности нормативных правовых актов, это принцип справедливости. Этот принцип гласит, что все люди равны перед законом и имеют право на справедливое рассмотрение своих дел. Если нормативный правовой акт соответствует принципу справедливости, то это означает, что он обеспечивает равенство и справедливость перед законом и может считаться эффективным.

Таким образом, соответствие принципам права может служить критерием эффективности нормативных правовых актов. Если нормативный правовой акт соответствует этим принципам, то он будет обеспечивать справедливость, равенство и законность, которые являются основными ценностями и принципами права. Это, в свою очередь, обеспечивает эффективность нормативных правовых актов в обществе. Соответствие принципам права гарантирует, что нормативный правовой акт будет соответствовать правовым стандартам и нормам, которые являются фундаментом правовой системы, что позволяет обеспечить защиту прав и свобод граждан, предотвратить

¹ Андреев А.И. Курс конституционного права: учебник / А. И. Андреев. 2-е изд. М.: Юстицинформ, 2019. С. 75-80

² Зорин В.Д. Право и общество: учебное пособие / В. Д. Зорин, В. М. Rogovin. М.: Юристъ, 2014. С. 137-140

³ Богуславский М.М. Основы теории государства и права: учебник / М. М. Богуславский. М.: Юристъ, 2018. С. 65-71

возможные злоупотребления со стороны государственных органов и обеспечить правопорядок в обществе.

Важно понимать, что эффективность нормативных актов зависит не только от их соответствия принципам права, но и от других факторов, таких как ясность формулировок, понятность и доступность для всех граждан, адекватность реальным потребностям общества и т.д. Однако соответствие принципам права является необходимым условием для того, чтобы нормативный правовой акт был эффективным для эффективного функционирования правовой системы в целом.

Ответственность за создание законов лежит на законодательных органах, которые должны следить за тем, чтобы эти акты соответствовали принципам права и учитывали интересы и потребности общества.

Правовая система должна быть построена таким образом, чтобы обеспечивать справедливость и равноправие, и соответствие принципам права в нормативных правовых актах является одним из способов достижения этих целей.

Для достижения эффективности нормативных правовых актов необходимо учитывать не только соответствие их принципам, но и контекст, в котором они будут применяться. Контекст может включать в себя культурные, экономические, политические, социальные и другие факторы, которые могут повлиять на понимание и применение правовых актов.

Важно также отметить, что их эффективность зависит не только от их соответствия принципам права и контексту их применения, но и от качества их разработки и реализации. Нормативные правовые акты должны быть написаны ясным и понятным языком, чтобы не было двусмысленности в их толковании. Кроме того, эти акты должны быть доступны общественности и профессионалам, чтобы они могли быть эффективно применены в практике.

В целом, соответствие принципам права является важным критерием эффективности нормативного правового акта, но для обеспечения его реальной эффективности необходимо учитывать множество факторов. Юридическая наука и практика должны постоянно работать над совершенствованием теоретических и практических подходов к созданию, оценке и реализации нормативных правовых актов для обеспечения правового государства и справедливости в обществе.

Одной из идей, как можно привязать законодательство к принципам права, является использование концепции «соответствия принципам права». Это означает, что законодательные акты должны быть написаны и приниматься с учетом основных принципов права, которые являются основой любой правовой системы.

Например, как уже говорилось выше, одним из таких принципов является принцип законности, который требует, чтобы все действия государственных органов осуществлялись на основе закона и в соответствии с ним. В этом контексте законодательные акты должны быть написаны ясным и понятным языком, чтобы они были доступны для понимания обычным людям.

Другим принципом, о котором также говорилось выше, является принцип справедливости. Это означает, что законы должны быть направлены на улучшение жизни людей и защиту их прав и свобод, а не на обеспечение интересов отдельных групп или корпораций.

Таким образом, привязка законодательства к принципам права может быть реализована путем включения этих принципов в законодательные акты и обязательного соблюдения их при принятии решений и применении законов.

Черныш Яна Евгеньевна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Маракова Дарина Владимировна -
обучающаяся Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Научный руководитель:

Лазарева Марина Николаевна,
заведующий кафедрой государственно-правовых
дисциплин Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Актуальные проблемы развития цифрового пространства в ЕАЭС

Евразийский экономический союз (далее – ЕАЭС) является молодым, динамично развивающимся интеграционным объединением. На геополитической карте мира он появился 1 января 2015 года и в настоящее время объединяет 5 государств-членов. ЕАЭС создан в целях всесторонней модернизации, кооперации и повышения конкурентоспособности национальных экономик и создания условий для стабильного развития в интересах повышения жизненного уровня населения государств-членов¹.

Стоит отметить, что с 2022 года в истории ЕАЭС начался непростой период, который, с одной стороны, характеризуется экономическими потрясениями и международной напряженностью, а с другой, рассматривается как старт нового и прогрессивного этапа развития.

Следует учитывать, что одним из документов, регулирующих данный период, является Решение Высшего Евразийского экономического совета от 11.12.2020 № 12 «О Стратегических направлениях развития евразийской экономической интеграции до 2025 года» (далее – Стратегия-2025)².

Так, одним из проектов, реализация которого запланирована в рамках Стратегии-2025, является «Цифровое пространство».

План предполагает:

- внедрение инноваций и цифровых технологий в различные отрасли, а именно создание и развитие высокопроизводительных секторов экономики;
- стимулирование научно-технических прорывов – использование технологий, которые являются экологически безвредными, либо менее вредными по сравнению с традиционными способами производства, а также целевое содействие экономическому развитию;
- развитие цифровых технологий в сфере государственного администрирования (таможенная сфера и государственные закупки).

Таким образом, Стратегия-2025 представляет собой сложную задачу, направленную на повышение эффективности использования научно-технического прогресса во всех государствах – участниках ЕАЭС.

При увеличении взаимодействия Евразийской экономической комиссии (далее – ЕЭК) и уполномоченных национальных органов в полной мере будет действовать интегрирование

¹ Евразийский экономический союз. – URL: <http://www.eaeunion.org/> (дата обращения: 25.03.2023). Режим доступа: свободный. –Текст: электронный.

² Решение Высшего Евразийского экономического совета от 11.12.2020 № 12 "О Стратегических направлениях развития евразийской экономической интеграции до 2025 года" URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_375194/ (дата обращения: 25.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

информационной системы ЕАЭС, что, в свою очередь, улучшит организацию стратегического планирования, позволит увеличить уровень интеграции инфраструктурных проектов, а также повысит эффективность как технического, так и таможенного регулирования.

Создание единой информационной системы предусмотрено статьёй 23 Договора о ЕАЭС, в которой сказано, что «для обеспечения эффективного взаимодействия и координации государственных информационных ресурсов и информационных систем государства-члены проводят согласованную политику в области информатизации и информационных технологий»³.

Протокол «Об информационно-коммуникационных технологиях и информационном взаимодействии в рамках ЕАЭС» (приложение № 3 к Договору о ЕАЭС) разработан в целях определения основополагающих принципов информационного взаимодействия и координации его осуществления в рамках Союза, а также определения порядка создания и развития интегрированной информационной системы.

Вопрос о необходимости принятия единой цифровой политики был поднят еще в 2015 году в Минске. Именно тогда было проведено первое заседание президиума Делового совета ЕАЭС, в рамках которого было предложено наделить ЕЭК полномочиями по созданию единого цифрового пространства. Стоит отметить, что данная инициатива была одобрена, и в составе ЕЭК появилась должность члена коллегии (министра) по информатизации и информационно-коммуникационным технологиям.

Официальная работа по развитию данного направления началась только в 2016 году, когда главами государств-членов было подписано Заявление о цифровой повестке. В нем лидеры отмечают необходимость в развитии цифровой экономики государств-членов и формировании цифрового пространства ЕАЭС⁴.

Реализация проекта по формированию и развитию цифровой повестки до 2025 года предусматривает 3 этапа:

1 этап – проработка первых инициатив и запуск приоритетных проектов (с 2018 г. по 2019 г.).

Одним из таких проектов является «Открытая система транспортных коридоров». Его цель – оказание помощи деловым партнерам при обмене логистической информацией, что значительно ускорит перевозку грузов между странами.

Следующим достижением, направленным на решение актуальных проблем развития цифрового пространства ЕАЭС, является сервис «Работа без границ». В данном проекте задействовано 5 информационных систем, которые позволяют гражданам ЕАЭС найти себе рабочее место в любом государстве, входящем в состав сообщества.

Грамотное внедрение цифровых технологий на рынок труда позволит достичь следующих положительных результатов: рост совокупной занятости населения; минимализация издержек производства; появление новых профессий; увеличение производительности труда; снижение уровня безработицы; развитие удаленной занятости.

Анализ представленной ниже диаграммы позволяет сделать вывод о том, что достижение наивысших результатов при цифровизации рынка труда возможно только при участии в сценарии Цифровой повестки ЕАЭС.

Рисунок 1. Влияние цифровой экономики на рост занятости при двух сценариях⁵.

³ "Договор о Евразийском экономическом союзе" (Подписан в г. Астане 29.05.2014) (ред. от 24.03.2022) URL: <https://docs.cntd.ru/document/420205962> (дата обращения: 25.03.2023). – Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁴ Заявление о цифровой повестке Евразийского экономического союза от 26 декабря 2016 г.. URL: <https://docs.cntd.ru/document/551108000> (дата обращения: 25.03.2023). – Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁵ Цифровая повестка Евразийского экономического союза до 2025 года: перспективы и рекомендации URL: <https://www.worldbank.org/en/search?q=Цифровая+повестка+Евразийского+экономического+союза+до+2025+года%3A+перспективы+и+рекомендации+> (дата обращения: 25.03.2023). – Режим доступа: свободный. – Текст: электронный.



Подводя итог этому этапу, стоит сказать, что проектная деятельность по цифровизации реализуется достаточно медленно. Причина такой динамики – необходимость большего уровня гармонизации, к которому государства-участники по разным причинам не готовы⁶.

2 этап – формирование институтов цифровой экономики и цифровых активов, а также развитие цифровых экосистем (с 2020 г. по 2022 г.).

На данном этапе стоит отметить вклад Российской Федерации в цифровую интеграцию. На собственном примере Россия экспериментальным путем пытается мотивировать других стран-участниц ЕАЭС к активному участию в цифровом переходе. Так, в июле 2021 года Россия запустила собственную Национальную систему прослеживаемости товаров, а также приняла Федеральный закон «Об экспериментальных правовых режимах в сфере цифровых инноваций в Российской Федерации» от 31.07.2020 N 258-ФЗ.

3 этап – реализация проектов на глобальном, региональном, национальном и отраслевом уровнях (с 2023 г. по 2025 г.).

В марте 2023 года был проведен круглый стол на тему "Перспективы развития евразийской экономической интеграции и интересы Армении". В ходе работы было выдвинуто предложение о переходе ЕАЭС на цифровые валюты. По словам экономистов, это даст старт развитию новой системы взаимных расчетов. Также было отмечено, что Россия на цифровой рубль планирует перейти уже в 2023 году, в то время как Армения не имеет таких приоритетных задач⁷.

Проанализировав нормативно-правовое регулирование и ход реализации повестки, можно прийти к выводу, что процесс информатизации запущен и идет активная работа по внедрению новых технологий.

Для более полного функционирования проекта можно предложить следующие рекомендации по внедрению цифровизации:

1. Обеспечить принятие стратегии всеми государствами-членами ЕАЭС.

В рамках цифровой трансформации ЕАЭС важно разработать коммуникационную политику на уровне Союза, цель которой будет заключаться в разъяснении актуальности данной концепции, а также привлечении всех стран-участниц к ее реализации.

Следует предусмотреть в составе ЕЭК постоянный рабочий орган, который будет отвечать за цифровую трансформацию.

2. Повысить эффективность отбора и реализации проектов.

Такой подход необходимо выстраивать на анализе уже запущенных в действие проектов и инициатив Цифровой повестки, чтобы выявить проблемы, с которыми столкнулись в практической деятельности. Например, на начальных этапах функционирования первых цифровых механизмов маркировки и прослеживаемости товаров

⁶ Проблемы реализации цифровой повестки ЕАЭС, И.М. Попова URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problemy-realizatsii-tsifrovoyu-povestki-eaes> (дата обращения: 25.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁷ Назван плюс перехода ЕАЭС на цифровые валюты. URL: <https://1prime.ru/Forex/20230327/840211109.html> (дата обращения: 28.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

ЕАЭС было выявлено множество проблем, которые в первую очередь были связаны с различным уровнем экономического развития стран-участниц.

Самый эффективный способ достижения высоких результатов в области цифровизации – это реализация тех проектов и инициатив, в которых интересы и уровень развития всех членов ЕАЭС максимально совпадают.

3. Создать институциональные основы Цифрового пространства.

Данная рекомендация предполагает правовое закрепление двух важных структурных элементов – института распределения полномочий между органами управления на союзном и национальном уровне и института ответственности в сфере цифровой политики.

Стоит отметить, что информация – это основной механизм, с помощью которого идет процесс цифровизации. Ее важность отметил премьер-министр России Михаил Мишустин, который заявил, что свобода движения информации должна стать пятой свободой в рамках ЕАЭС наряду с движением рабочей силы, товаров, услуг и капитала⁸. Это говорит о заинтересованности России провести процесс цифровизации во всех сферах функционирования Союза.

Подводя итог вышесказанному, можно сделать вывод о том, что развитие цифрового пространства в ЕАЭС является приоритетным направлением развития. Члены ЕАЭС активно занимаются разработкой цифрового подхода на национальном уровне, создавая правовые и институциональные основы деятельности.

⁸ Мишустин предложил ввести в ЕАЭС свободу движения информации. – URL: <https://tass.ru/ekonomika/10170523> – (дата обращения: 28.03.2023). – Режим доступа: свободный. – Текст: электронный.

Молоков Павел Дмитриевич - обучающийся магистратуры Северо - Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Кирсанов Константин Александрович - доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо - Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Основы корпоративных правоотношений в отечественном гражданском праве

Характерной чертой отечественного законодательства, применительно к отрасли корпоративного права является отражение норм корпоративного права не только в источниках гражданского законодательства, а равно отражение таковых вне установленных связей с целями и сущностью гражданско - правового регулирования правоотношений.

По мнению Сеницына С.А. подобного рода особенности зачастую могут приводить к нарушению существующих структурных связей между институтами российского права. В качестве примера нарушения таких связей Сеницын С.А. приводит положения абзацев 2,3,4 статьи 19.1. Закона Российской Федерации от 27.12.1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее – Закон о СМИ)¹ в системной взаимосвязи с положениями абзацев 2 – 6 пункта 1 статьи 65.2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)² и Постановлением Конституционного Суда Российской Федерации от 17.01.2019 г. № 4-ПЗ³, отмечая, что действующие положения Закона о СМИ, их конституционный смысл, определенный Конституционным Судом Российской Федерации, направлены на решение задач по обеспечению безопасности Российской Федерации в информационной (цифровой) сфере – в целях недопущения возникновения ситуации иностранного влияния на средства массовой информации. Вместе с тем, по мнению указанного Автора, обеспечение достижения таких целей за счет инструментария отрасли корпоративного права – является абсолютно неправильным⁴. В целом, следует согласиться с подобным выводом, поскольку законодатель не ограничен в возможности учреждения специальных норм, ограничивающих права средства массовой информации, при наличии обстоятельств, противоречащих положениям законодательства.

В рамках настоящего исследования продвигаются и поддерживаются идеи безусловной самостоятельности отрасли корпоративного права в системе гражданского права Российской Федерации. В целях утверждения такой самостоятельности невозможно не прийти к выводу о необходимости законодательного учреждения общей части корпоративного права в том или ином виде, которая объединила бы общие начала корпоративного права, принципы реализации его норм, особые способы защиты прав

¹ Закон Российской Федерации от 27.12.1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации» // Справочная правовая система «КонсультантПлюс» URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный

² «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 16.04.2022) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс» URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный

³ Постановление Конституционного Суда РФ от 17.01.2019 № 4-П «По делу о проверке конституционности статьи 19.1 Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации» в связи с жалобой гражданина Е.Г. Финкельштейна» // Справочная правовая система «КонсультантПлюс» URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный

⁴ Гутников О.В. Современное корпоративное право: актуальные проблемы теории и практики: монография / О.А. Беляева, С.А. Бурлаков, М.М. Вильданова и др.; отв. ред. О.В. Гутников. Москва: ИЗиСП, Статут, 2021. С. 24. Текст: непосредственный.

участников корпоративных правоотношений, а также порядок применения общих положений гражданского права в рамках корпоративного права.

В условиях отсутствия правового акта, который бы обособил «общую часть» корпоративного права в системе отечественного законодательства представляется довольно условной возможность объединения и разделения общих и специальных норм корпоративного права как при соотношении их с общими нормами гражданского права, так и между собой.

Как и любая отрасль права – российское корпоративное право в своем развитии, в определенной степени, ограничено приоритетами социального и экономического развития страны, которые устанавливаются государственным аппаратом, особенностями развития бизнеса в условиях существующей рыночной экономики⁵.

Представителями научного сообщества выделяется ряд приоритетов и тенденций развития, а также актуальных проблем правового регулирования корпоративного права в Российской Федерации с нетипичными для зарубежных правовых систем путями их решений.

Так, законодатель, нормативно закрепляя в пункте 1 статьи 2 ГК РФ определение корпоративных отношений в отечественном праве, использует чрезмерно пространные категории, такие как участие и управление в корпоративных организациях. Следует отметить, что при таком подходе, в определенной степени, теряется возможность применения накопленного опыта зарубежного права в российском праве – к аналогичному выводу приходит Крашенинников Е.А. и Байгушева Ю.В. в своем труде «Право членства»⁶.

Рассматривая более подробно выделенные категории «управление» и «участие» следует отметить, что юридическое сообщество разделилось в мнениях: ряд представителей высказывают мнение о необходимости определения корпоративных отношений только участием⁷, другие же придерживаются позиции о возможности такого определения только управлением⁸.

В рамках настоящего исследования Автор приходит к выводу о том, что разделение использования данных категорий является нецелесообразным для отечественной правовой системы. С одной стороны категория «участия» выпускает из правового поля такие важные элементы рассматриваемых правоотношений как деятельность управляющей компании, осуществление функций менеджмента и отдельных органов юридических лиц с одной стороны. С другой стороны, особенности деятельности, осуществления прав и обязанностей отдельными участниками юридического лица, бенефициарами (контролирующими лицами, владельцами) бизнеса не может определяться только категорией «управления».

Все указанные элементы представляют собой единую систему корпоративных правоотношений – они находятся в неразрывной связи друг с другом.

В сферу корпоративного права включаются множество различных правоотношений. Применительно к рассматриваемому виду необходимо говорить о существовании частноправовой координации деятельности участников корпораций – такая координация выстраивается на основах автономии и равенства участников на этапе создания каждой отдельной корпорации, а равно на необходимости исполнения обязательств, направленных на реализацию взаимодействия и взаимовыгодного сотрудничества таких участников для достижения, поставленных перед созданной корпорацией, целей.

⁵ Синицын С.А. К понятию корпоративных правоотношений: особенности содержания и регулирования (сравнительно-правовой аспект) // Гражданское право: современные проблемы науки, законодательства, практики: сборник статей в честь юбилея проф. Е.А. Суханова. М., 2018. Текст: непосредственный.

⁶ Крашенинников Е.А., Байгушева Ю.В. Право членства // Вестник ВАС РФ. 2013. № 12. С. 71 - 77. Текст: непосредственный.

⁷ Ломакин Д.В. Корпоративное право: учебный курс / под ред. И.С. Шиткиной. М., 2017. Т. 1. С. 799, 802. Текст: непосредственный.

⁸ Гутников О.В. К вопросу о правовой природе субъективного корпоративного права // Журнал российского права. 2017. № 3. С. 58, 60 - 62. Текст: непосредственный.

Правоотношения, связанные с управлением в корпоративном праве не имеют ничего общего с отношениями власти и подчинения в публичном праве.

Возвращаясь к нормативному определению корпоративных правоотношений в отечественном праве следует согласиться с тем, что таковое предопределено положениями, закрепленными в пункте 1 статьи 2 ГК РФ. Вместе с тем, указанная норма допускает различное толкование. Например, исходя из ограничительного толкования положений пункта 1 статьи 2 ГК РФ корпоративные правоотношения возникают исключительно в корпоративных организациях. Таким образом, в унитарных юридических лицах, буквально толкуя положения ГК РФ, не возникают корпоративные правоотношения.

Согласиться с подобным утверждением нельзя, прежде всего, потому что правовое регулирование деятельности унитарного юридического лица предполагает комплекс специфических норм только в отношении по управлению последними, при этом иные отношения, например связанные с их учреждением – регулируются корпоративным правом. Положения же пункта 1 статьи 2 ГК РФ в буквальном их толковании, предполагают регулирование всех отношений, связанных с унитарными юридическими лицами – исключительно вещным правом, что предопределяет статус таких лиц не как субъектов, а как объектов права. Подобный подход является абсурдным и порождает нарушение целостности правового регулирования корпоративных правоотношений. Таким образом, мы неминуемо приходим к выводу о необходимости расширительного толкования рассматриваемых положений ГК РФ.

Отечественное корпоративное право отрицает возможность взаимной обусловленности факта членства в юридическом лице и как следствие возникновения корпоративных правоотношений. Указанный довод представляется обоснованным, факт членства не является безусловным признаком возникновения корпоративных отношений – к аналогичному выводу приводит анализ положений пункта 11 Обзора практики разрешения судами споров, возникающих в связи с участием граждан в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости⁹. Следует согласиться с мнением Гендзехадзе Е.Н., который отмечает, что применительно к правовому регулированию деятельности жилищно-строительных кооперативов, отсутствуют основания приравнивать корпоративные права с отношениями по членству¹⁰. К аналогичному выводу приходит и Генкин Д.М., указывая, что отношения по членству между участниками юридических лиц отражают взаимосвязи прав и обязанностей таких участников при реализации последними корпоративных прав, проецируя их в результат деятельности созданной корпорации, отношения по членству, как правило, определяются учредительными документами юридического лица и на членах корпорации отражается результат деятельности юридического лица, членами которого они являются¹¹.

Таким образом, само по себе членство не может и не должно являться единственным условием возникновения корпоративных правоотношений. Стоит согласиться с высказыванием Грингольца И.А., который указывает, что

«право участия не входит в общий объем правоспособности, но при этом является «специальным полномочиём», а участие в управлении является одновременно и правом, и обязанностью»¹². Членство, само по себе, не всегда порождает юридически-значимые последствия. Следовательно, понятие «членство», с точки зрения корпоративного права,

⁹ «Обзор практики разрешения судами споров, возникающих в связи с участием граждан в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 04.12.2013) (ред. от 04.03.2015) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс» URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный

¹⁰ Гендзехадзе Е.Н. Жилищно-строительные кооперативы в городе и селе. М. 1976. С. 51, 78. Текст: непосредственный.

¹¹ Генкин Д.М. Правовое регулирование труда в промысловой кооперации: дис-ра юрид. наук. М. 1939. С. 113 - 114. Текст: непосредственный.

¹² Гринголец И.А. Международные хозяйственные организации в странах - членах СЭВ (теория и практика правового регулирования): дис. ... д-ра юрид. наук. М., 1975. С. 172. Текст: непосредственный.

не всегда может нести в себе требуемое правовое содержание и смысл, и, таким образом, не является единственным признаком корпоративных правоотношений и не может считаться необходимым условием их возникновения.

О самостоятельном характере отрасли корпоративного права свидетельствуют, в первую очередь, обособленные предмет, цели и методы регулирования корпоративных отношений, а равно специфические способы осуществления защиты корпоративных прав, отличные от таковых в обязательственном и вещном праве¹³, неординарный субъектный состав и т.д.

Помимо уже упомянутого, следует отметить, что корпоративное право характеризуется специфическим набором прав, обязанностей, запретов, ограничений и способов защиты нарушенных прав. Такой набор не свойственен какому-либо иному виду правоотношений в системе отечественного права.

Таким образом, следует сделать вывод, что на современном этапе развития правовой системы Российской Федерации – отечественное корпоративное право представляет собой самостоятельную отрасль права, характеризующуюся специфическими предметом, субъектным составом, методами правового регулирования, способами защиты нарушенных прав и т.д.

Накопленный теоретический и практический опыт, а равно существующая судебная практика предопределяют необходимость законодательного закрепления общей части корпоративного права – определение правового смысла и сущности основополагающих категорий «участия» и «управления» в реально складывающихся корпоративных правоотношениях, правовое разграничение понятий участия и членства в корпоративном праве, продолжение формирования общих принципов реализации корпоративных отношений.

На современном этапе развития корпоративного права – существует острая необходимость решения ряда актуальных проблем, таких как – проблема соотношения диспозитивных и императивных норм регулирующих корпоративные правоотношения, связанная с защитой прав участников корпорации, определения специального правового статуса того или иного участка корпорации.

¹³ Гутников О.В. Современное корпоративное право: актуальные проблемы теории и практики: монография / О.А. Беляева, С.А. Бурлаков, М.М. Вильданова и др.; отв. ред. О.В. Гутников. Москва. ИЗиСП. Статут, 2021. С. 25. Текст: непосредственный.

Москаленко Ирина Евгеньевна - обучающаяся магистратуры заочной формы обучения Северо - Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Павликов Сергей Герасимович - профессор кафедры государственно - правовых дисциплин Северо - Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, профессор

Основные подходы к определению статуса муниципального служащего

Конституционно-правовые основы местного самоуправления являются системообразующим фундаментом для построения системы местного самоуправления в целом и в частности муниципальной службы.

Учеными правовой статус муниципального служащего рассматривается как необходимый элемент в характеристике муниципальной службы. В. А. Кобзаренко дает следующее определение правового статуса муниципального служащего - определенная нормами права совокупность правоустанавливающих элементов - прав, обязанностей, социально-правовых гарантий, правовых ограничений, ответственности, выражающая установленные и обеспеченные государством меры должного и возможного поведения лиц, являющихся гражданами Российской Федерации, исполняющих должностные обязанности в области государственно - или муниципально - служебных отношений.¹ Автор в своем определении отмечает, что фундаментальным элементом правового статуса муниципального служащего являются его права и обязанности. Но данное определение является не единственным примером в науке определения статуса муниципального служащего.

Так О.Г. Барышников под правовым статусом муниципального служащего понимает установленное законом положение данного лица как в целом в системе местного самоуправления, так в частности в органе местного самоуправления, должность в котором он замещает, с закреплением за ним определенного объема полномочий по обеспечению исполнения его функций. Правовое положение муниципального служащего определяется, прежде всего, его должностными полномочиями и их объемом, что и обеспечивает его участие в реализации задач и полномочий органа местного самоуправления в процессе осуществления служебной деятельности.² Автор также пишет о том, что «состав правового статуса формируется из совокупности ряда элементов, его образующих и закрепленных в нормах

ст. ст. 10 – 15.1 ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации».

В своей диссертации С.А. Казаков дает собственный вариант толкования понятия статуса муниципального служащего. По его мнению, «муниципальный служащий – это гражданин Российской Федерации, в возрасте не моложе 18 лет, владеющий государственным языком, имеющий соответствующее профессиональное образование, обеспечивающий службой интересы местного самоуправления, т. е. его населения, исполняющий в порядке, определенном уставом муниципального образования в соответствии с федеральными законами и законами субъекта Российской Федерации,

¹ *Осиночкина Е.В.* Понятие правового статуса муниципального служащего // Вестник Оренбургского государственного университета. 2005. № 9. С. 27-32. Текст непосредственный.

² *Барышников О.Г.* Юридическое оформление правового статуса муниципального служащего в региональном законодательстве // Материалы VIII Всероссийской научно-практической конференции с международным участием «Пути исторического развития российского государства: от эпохи потрясений к эпохе созидания и консолидации». 2017. С. 39-48. Текст непосредственный.

обязанности по муниципальной должности муниципальной службы, не являющейся выборной, за денежное вознаграждение, выплачиваемое из средств местного бюджета».³

Анализируя вышесказанное, приходим к выводу о том, что многие ученые, исследователи сходятся во мнении, что под правовым статусом муниципального служащего необходимо понимать правовое положение муниципального служащего в системе органов местного самоуправления, регламентированное правовыми нормами и совокупностью его полномочий, закрепленных в нормативных правовых актах. На мой взгляд, с мнением О.Г. Барышникова следует согласиться в силу следующего. Правовой статус муниципального служащего включает в себя права, обязанности и ответственность. Данные элементы выступают основой правового статуса, которые формируются вне зависимости от того, статус какого субъекта определяется – физического лица или лица со специальным правовым статусом.

Основным нормативным правовым актом по урегулированию вопроса статуса муниципального служащего выступает Федеральный закон от 02.03.2007 N 25-ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации» (далее по тексту – ФЗ №25-ФЗ). В главе 3 «Правовое положение (статус) муниципального служащего» ФЗ №25-ФЗ закреплено понятие муниципального служащего (гражданин, исполняющий в порядке, определенном муниципальными правовыми актами в соответствии с федеральными законами и законами субъекта Российской Федерации, обязанности по должности муниципальной службы за денежное содержание, выплачиваемое за счет средств местного бюджета⁴), основные права, обязанности, ограничения и запреты, связанные с муниципальной службой, урегулирование конфликта интересов на муниципальной службе, требования к служебному поведению, предоставления сведений о доходах, расходах об имуществе и обязательствах имущественного характера, а также предоставление сведений о размещении информации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Так глава 3 ФЗ №25-ФЗ включает в себя комплекс статей, характеризующих правовой статус муниципального служащего. По моему мнению, в Федеральном законе от 02.03.2007 N 25-ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации» должно быть закреплено понятие правового статуса муниципального служащего, в котором будут раскрываться характерные черты, присущие только муниципальному служащему (например, особенность правового статуса муниципального служащего проявляется в осуществлении им полномочий по решению вопросов местного значения), а также взаимосвязь правового статуса муниципального и гражданского служащего. Например, в статье 5 ФЗ №25-ФЗ говорится о взаимосвязи муниципальной и государственной гражданской службы, следовательно, в Законе можно предусмотреть взаимосвязь по правовому статусу служащих. Таким образом, в ФЗ №25-ФЗ, а именно в главу 3 «Правовое положение (статус) муниципального служащего» необходимо внести изменения в отношении определения правового статуса муниципального служащего, которые будут включать в себя такие характерные элементы, позволяющие отличить правовое положение муниципального служащего от гражданского служащего.

Немало важным нормативным правовым актом для статуса муниципального служащего вступает Трудовой Кодекс Российской Федерации. Он применяется при прямой отсылке к нормам трудового законодательства или при отсутствии нормы права, регулирующей отдельное общественное отношение, касающееся муниципальной службы, а также с учетом особенностей и специфики, определенными специализированными нормативными правовыми актами.

Правовой статус муниципальных служащих регулируется не только федеральными законами, но и подзаконными нормативными правовыми актами: постановлениями и

³ Казаков С.А. Организационно-правовые аспекты муниципальной службы в субъектах РФ: автореф. - 2004. - С.19. – Текст непосредственный.

⁴ Федеральный закон "О муниципальной службе в Российской Федерации" N 25-ФЗ от 02.03.2007 (последняя редакция) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 24.02.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

распоряжениями Правительства РФ, ведомственными приказами и распоряжениями, инструкциями, концепциями и административными регламентами. В качестве примера можно привести постановление Правительства РФ от 21 января 2015 г. № 29 «Об утверждении Правил сообщения работодателем о заключении трудового или гражданско-правового договора на выполнение работ (оказание услуг) с гражданином, замещающим должности государственной или муниципальной службы, перечень которых устанавливается нормативными правовыми актами Российской Федерации». В качестве примера ведомственного акта можно привести Приказ Минздравсоцразвития РФ от 14 декабря 2009 г. № 984н «Об утверждении Порядка прохождения диспансеризации государственными гражданскими служащими Российской Федерации и муниципальными служащими, перечня заболеваний, препятствующих поступлению на государственную гражданскую службу Российской Федерации и муниципальную службу или ее прохождению, а также формы заключения медицинского учреждения»⁵.

Другой уровень правового регулирования статуса муниципального служащего – это законодательство субъектов РФ, например Закон Ярославской области от 01 октября 2010 г. №30-з «Устав Ярославской области»⁶, Закон Ярославской области от 27 июня 2007 года N 46-з «О муниципальной службе в Ярославской области»⁷. Аналогичные законы были приняты и другими субъектами РФ.

В результате исследования приходим к следующим выводам.

- 1) Муниципальный служащий имеет определенный правовой статус, включающий в себя прав и обязанности, а также ответственность за свои действия (бездействия).
- 2) Нормативное правовое регулирование статуса муниципального служащего осуществляется на трех уровнях – федеральном (включая общие конституционные положения о местном самоуправлении, федеральные законы и федеральные подзаконные акты), региональном (законы субъектов Российской Федерации) и местном. Анализ отдельных правовых актов, регулирующих статус муниципального служащего, позволил выявить пробел: в законах не закреплено определение правового статуса муниципального служащего. Данное понятие раскрывается через права и обязанности муниципального служащего, его ответственность, через запреты и ограничения и так далее. Такой подход к определению правового статуса муниципального служащего считается недопустимым.
- 3) Анализируя нормативные правовые акты, а также авторские толкования правового статуса муниципального служащего, позволило сформулировать собственное определение правового статуса муниципального служащего. Так, под правовым статусом муниципального служащего следует понимать положение лица как служащего в системе местного самоуправления, системе муниципальной службы и в конкретно-определенном органе местного самоуправления, опосредованное и закрепленное в разноуровневых нормативно-правовых актах на федеральном, региональном и муниципальном уровне, устанавливающее объем должностных полномочий, необходимых и достаточных для достижения целей и решения задач, поставленных перед организацией местного самоуправления в целом как системы, также и в определенном муниципальном образовании.

⁵ Шехирев А.В. Теоретические и нормативно-правовые аспекты правового статуса муниципального служащего в Российской Федерации // Вопросы российского и международного права. - 2018. - № 8А. - С.93. – Текст непосредственный.

⁶ Закон Ярославской области «Устав Ярославской области» №30-з от 01 октября 2010 г. // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 24.02.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁷ Закон Ярославской области от 27 июня 2007 года N 46-з «О муниципальной службе в Ярославской области» // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 24.02.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Потапова Екатерина Константиновна - обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Рыбакова Екатерина Александровна - обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Скороходова Мария Леонидовна - преподаватель кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Старосты населенного пункта, как гарантия конституционного права на осуществление местного самоуправления

В настоящее время местное самоуправление (МСУ) является важным звеном в реализации государственной политики по обеспечению устойчивого развития городских и сельских территорий. Для организации взаимодействия органов местного самоуправления и жителей сельского населенного пункта может назначаться староста сельского населенного пункта при решении вопросов местного значения в сельском населенном пункте, расположенном в поселении, муниципальном округе, городском округе или на межселенной территории. Старосты – это один из древнейших институтов самоуправления в России. Отсюда возникает вопрос кто же такие сельские старосты?

Итак, основываясь на 27.1 статье Федерального закона от 6 октября 2003 г. №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»¹, а так же на Законе Вологодской области от 10 июля 2013 г. N 3121-ОЗ «О регулировании отдельных вопросов деятельности старост сельских населенных пунктов в Вологодской области»², можно сделать вывод о том, что сельский староста – это доверенное лицо жителей села, их представитель при взаимодействии с местной властью. Он представляет интересы жителей и своевременно передает им необходимую информацию.

Обратимся к мнениям ученых по поводу данного определения.

Лукичев А.Н. считал так: староста определялся как представитель исполнительной власти в населенном пункте, наделенный соответствующими полномочиями и доверием жителей и обеспечивающий самостоятельное решение населением вопросов местного значения. При этом староста рассматривался в качестве элемента системы территориального общественного самоуправления. Гордеева М. А., в свою очередь, раскрывала данное понятие следующим образом: сельский староста имперского периода – это низшая ступень в иерархии сельской власти Российской империи, и он является выборным должностным лицом сельского общества. Однако большинство ученых придерживаются следующего определения: староста – это глава территориального общественного самоуправления сельского населенного пункта, представитель исполнительной власти в этом пункте. Он наделен соответствующими полномочиями, доверием жителей, обеспечивает самостоятельное решение вопросов местного значения.

Сельский староста является одним из старейших общественных институтов в России, которому насчитывается несколько столетий. Институт сельского старосты имеет

¹ Федеральный закон от 6 октября 2003 г. N 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»

² Закон Вологодской области от 10 июля 2013 г. N 3121-ОЗ "О регулировании отдельных вопросов деятельности старост сельских населенных пунктов в Вологодской области"

продолжительную историю: на протяжении этого пути данный институт активно развивался. Способствовало этому развитию расширение государственных границ, что усложняло государственный контроль на местном уровне.

Считаем важным поднять вопрос об его становлении и развитии.

Первое упоминание они получили в первом своде законов Руси – Русской Правде³. В данном документе говорится о княжеских сельских старостах и полевых старостах. Этот период характеризовался феодальными отношениями, об этом свидетельствуют статьи 9-14 Русской правды, что позволяет говорить о роли сельских старост, как лиц, работающих на феодала.

Следующим законодательным актом, где были замечены изменения института сельских старост это Судебник 1550 года⁴. Нормы этого закона расширили полномочия губных старост, в их ведение перешла часть важнейших отраслей местного самоуправления. Например, они подписывали выписки из судебных дел, без них не устраивали суд, не давали взятки наместникам. Губное управление вводилось в центральных уездах, губные старосты избирались дворянами.

В 1556 году была проведена реформа местного самоуправления – были отменены и наместничье управление. Вся власть в уездах и волостях перешла к избираемым губным или земским старостам. В ведении губных старост находится суд, а также управление и сбор налогов с тяглого населения.

В законодательных актах 18 века была осуществлена регламентация отдельных вопросов организации сельских должностных лиц. Об этом свидетельствует указ Екатерины Второй 1787 года⁵. Согласно ему, на каждые 500 дворов будет избран один сельский староста. Также были выдвинуты требования к кандидатуре на должность сельского старосты: не моложе 25 лет, отсутствие жены или детей, отсутствие в конкретном селе двора или земли. Фактическая роль сельского старосты заключалась в его посредничестве между сельскими жителями и официальной властью. Он контролировал сбор податей и порядок отбывания повинностей. В его полномочия входили созыв, проведение и роспуск сельского схода, реализация распоряжений волостных правлений.

Во второй четверти 19 века сельский староста стал утверждаться на должность губернаторами. Реформой государственных крестьян П. Д. Киселева с 1837 по 1841 годы, вводилась должность сельского старшины, которой возглавлял государственные деревни, в отдельных деревнях избирались сельские старосты. Хотя законодательство предусматривало совмещение должностей сельского старосты и сельского старшины, на практике сельский староста и другие лица сельского общества подчинялись сельскому старшине.

Последующим этапом, который затронул положение сельских старост стала отмена крепостного права в 1861 году. Основные права и обязанности сельского старосты устанавливало Общее положение о крестьянах, вышедших из крепостной зависимости от 19 февраля 1861 года⁶. Согласно этому положению, староста избирался сельским сходом на трехлетний срок, в своей деятельности подчинялся волостному старшине, земскому начальнику, становому приставу и др. Интересно, что жители общины, которые избирали сельского старосту, оплачивали его труд и контролировали его работу. Можно сказать, что он находился в прямой зависимости от них. Таким образом, положение внесло ясность в правовой статус должностного лица и закрепило ранее существовавшие нормы.

В дальнейшем после создания системы советов и ликвидации земств, сельские старосты прекратили свое существование.

³ Русская Правда. Пространная редакция (По Троицкому списку второй половины XV в.) [Электронный ресурс]. URL: <http://bibliotekar.ru/rus/3-2.htm> (дата обращения: 15.06.2017).

⁴ Судебник 1550 г. [Электронный ресурс]. URL: <http://his95.narod.ru/1550.htm>

⁵ Полное собрание законов Российской империи. Т. XXII. № 16603 [Электронный ресурс]. URL: https://nlr.ru/e-res/law_r/search.php

⁶ Общее Положение о крестьянах, вышедших из крепостной зависимости от 19 февраля 1861 года [Электронный ресурс]. URL: <https://www.rusempire.ru/rossijskaya-imperiya/pravovye-akty-rossijskoj-imperii/667-obshchee-polozhenie-o-krestyanakh.html>

Возрождение института старост пришлось на 1990-е годы. В Указе Президента РФ от 26.10.1993 N 1760 «О реформе местного самоуправления в Российской Федерации» (вместе с «Положением об основах организации местного самоуправления в Российской Федерации на период поэтапной конституционной реформы»)⁷ староста понимается, как одна из глав местного самоуправления. В этот период субъекты РФ обладали широкими полномочиями по законодательному регулированию местного самоуправления на своей территории, в силу чего институт сельских старост получил широкое распространение. Первые старосты были избраны в Ленинградской области, весной 1994 года. В целом, к концу 1990-х годов правовой статус сельских старост регламентировался законодательством субъектов РФ, финансирование осуществлялось из местного бюджета.

Конкретное наименование главы местного самоуправления определялось законодательством субъектов Российской Федерации с учетом местных условий, исторических и национальных особенностей.

Исследователями и практиками местного самоуправления выделяется три основные модели правового статуса сельских старост, сформировавшиеся к настоящему времени. Во-первых, сельский староста как форма участия населения в осуществлении местного самоуправления, например, Ленинградская область. Во-вторых, сельский староста как должность муниципальной службы. В этом случае муниципальные служащие дополнительно исполняют обязанности сельского старосты. В-третьих, староста как представитель сельского населения, оказывающий содействие высшему должностному лицу субъекта Российской Федерации в реализации его полномочий в сфере организации местного самоуправления, к примеру можно привести Оренбургскую область.

Данный институт исторически был сильно развит в Вологодской области, что явилось одной из предпосылок принятия Закона Вологодской области от 10 июля 2013 г. N 3121-ОЗ «О регулировании отдельных вопросов деятельности старост сельских населенных пунктов в Вологодской области», которым были подробно определены основные положения порядка избрания и правового статуса старосты сельского населенного пункта.

При этом следует сказать, что изначально, в первой редакции Федерального закона № 131-ФЗ, федеральный законодатель, хоть и предоставил достаточно широкий перечень способов непосредственного осуществления населением местного самоуправления, а также участия в осуществлении местного самоуправления, но такую форму, как сельские старосты, обошел «молчанием».

Данный факт законодательства в совокупности с нормой ч. 1 ст. 6 Федерального закона N 131-ФЗ, согласно которой на уровне субъектов Российской Федерации вопросы организации местного самоуправления могут регулироваться только по предметам, прямо определенным федеральным законодателем, послужил в ряде случаев основанием для поверхностного вывода о невозможности дальнейшего существования и развития института сельских старост. При этом нельзя сказать, что этот вывод был где-то ясно артикулирован в профессиональной литературе или в официальных документах. Скорее, этот вывод неявным образом присутствовал в политике региональных и районных органов публичной власти, которые уделяли все свое внимание применению на местном уровне форм прямой и представительной демократии, императивно предусмотренных Федеральным законом N 131-ФЗ.

Однако в 2018 году в Федеральный закон N 131-ФЗ [1] был внесен ряд изменений – были закреплены общегосударственные единообразные принципы регулирования целей деятельности старост сельских населенных пунктов. Вопросы регулирования правоотношений в сфере организации местной власти оказались централизованными на уровне Федерации. После этого были внесены изменения в Закон Вологодской области N 3121-ОЗ [3], например, 1 и 2 статья данного закона утратили силу и теперь старосты «действуют по федеральным правилам».

⁷ Указ Президента РФ от 26.10.1993 N 1760 "О реформе местного самоуправления в Российской Федерации"

В соответствии со статьей 27.1. Федерального закона N 131-ФЗ староста сельского населенного пункта осуществляет следующие функции: он взаимодействует с органами местного самоуправления, муниципальными предприятиями и учреждениями и т.д. для решения вопросов местного значения в сельском населенном пункте и с населением; он информирует жителей сельского населенного пункта по вопросам организации и осуществления местного самоуправления, а также содействует в доведении до их сведения иной информации и иные полномочия.

На сегодняшний день институт сельских старост является одним из правовых механизмов, который направлен на повышение гражданской активности и социальной ответственности людей.

К 2014 году, именно в Вологодской области началось воссоздание данного института. В августе в Вологде произошло историческое событие – собрание сельских старост со всей области. Это событие было толчком к возрождению сельских старост не только на законодательном уровне субъектов, но и на практике. Можно сказать, что это послужило одной из причин для присвоения сельскому старосте федерального статуса.

Еще одним подтверждением актуальности возрождения института сельских старост является конкурс «Лучший староста года» в Вологодской области. Конкурс направлен на развитие местного самоуправления и привлечение жителей к управлению территориями. «Важно обеспечить совместную, слаженную работу между властью и гражданами, только тогда мы получим наибольший эффект. Особую роль в этом процессе занимают старосты. Это люди, которые пользуются авторитетом в своих населенных пунктах, люди инициативные, с помощью которых в наших муниципалитетах запускается множество социальных проектов. Считаю, что институт старост доказал свою эффективность», – отметил Губернатор Олег Кувшинников⁸. Сейчас в Вологодской области работает более 1300 старост.

Из всего вышесказанного можно сделать вывод о том, старосты являются древнейшим институтом самоуправления в России. При этом их образ представляет двойственный характер. С одной стороны он является лицом, наделённым управленческими полномочиями, а с другой стороны его выбирают сами жители села. Это говорит о том, что сами люди возлагают на старосту права и обязанности, связанные с развитием конкретной территории. При этом, помимо ответственности перед населением, староста отвечает и перед вышестоящим звеном в государственном управлении за эффективность осуществления тех направлений, которые ему доверено продвигать и развивать.

⁸ Олег Кувшинников Губернатор Вологодской области [Электронный ресурс]. URL: https://okuvshinnikov.ru/press/news/luchshego_selskogo_starostu_vyberut_na_vologodchine/

Репницына Валерия Сергеевна - обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Воронина Наталья Павловна - профессор кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, доцент

Актуальные вопросы осуществления государственного контроля за деятельностью благотворительных организаций

Благотворительная деятельность – это добровольная деятельность граждан и юридических лиц по бескорыстной (безвозмездной или на льготных условиях) передаче гражданам или юридическим лицам имущества, в том числе денежных средств, бескорыстному выполнению работ, предоставлению услуг, оказанию иной поддержки.

Благотворительная деятельность некоммерческих организаций является значимым фактором развития российского общества.

Деятельность благотворительных организаций регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации¹ (далее – ГК РФ), Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях², Федеральным законом от 11.08.1995 № 135 «О благотворительной деятельности и добровольчестве (волонтерстве)»³ (далее – Закон № 135-ФЗ), Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»⁴, Федеральным законом от 30.12.2006 № 275-ФЗ «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций»⁵, Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1584 «Об утверждении требований к ящикам для сбора благотворительных пожертвований, порядка их установки, использования и извлечения имущества, собранного с их помощью»⁶, Концепцией содействия развитию благотворительной деятельности в Российской Федерации на период до 2025 года, утвержденной распоряжением Правительства Российской Федерации от 15.11.2019 № 2705-р⁷, приказом Минюста России от 31.08.2020 № 190 «Об утверждении требований к форме и срокам опубликования отчета некоммерческой организации об использовании собранных благотворительных пожертвований»⁸ (далее – приказ № 190).

Провозглашая беспрепятственность и добровольность благотворительной деятельности, свободу выбора ее целей, законодатель наделяет правом на занятие ею граждан и юридические лица, которые могут осуществлять ее индивидуально или объединившись, с образованием или без образования благотворительной организации. При этом благотворительная организация

¹ Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

² Собрание законодательства РФ. 2002. № 1. Ст. 1.

³ Собрание законодательства РФ. 1995. № 33. Ст. 3340.

⁴ Собрание законодательства РФ. 1996. № 3. Ст. 145.

⁵ Собрание законодательства РФ. 2007. № 1. Ст. 38.

⁶ Собрание законодательства РФ. 2020. № 41. Ст. 6426.

⁷ Собрание законодательства РФ. 2019. № 47. Ст. 6703.

⁸ Официальный интернет-портал правовой

<http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202009080014> от 08.09.2020

0001202009080014

информации

№

рассматривается как самостоятельное правосубъектное образование, поскольку она подлежит государственной регистрации в установленном порядке. Согласно ст. 6 Закона № 135-ФЗ благотворительной является неправительственная некоммерческая организация, созданная для реализации предусмотренных законом целей путем осуществления благотворительной деятельности в интересах общества в целом или отдельных категорий лиц.

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.07.2012 № 705 «Об утверждении Положения о федеральном государственном надзоре за деятельностью некоммерческих организаций»⁹ Минюст России и его территориальные органы осуществляют государственный надзор за деятельностью некоммерческих организаций.

При этом у территориальных органов возникает ряд проблем при проведении проверок деятельности некоммерческих благотворительных организаций.

Одной из наиболее распространенных является порядок представления отчетности.

В первую очередь это связано с отсутствием унифицированной формы отчета благотворительных организаций, а также возможности его размещения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для свободного доступа к нему.

Так, в соответствии со статьей 19 Закона № 135-ФЗ благотворительная организация обязана ежегодно представляет в орган, принявший решение о ее государственной регистрации, сведения о:

- финансово-хозяйственной деятельности, подтверждающие соблюдение требований Закона № 135-ФЗ по использованию имущества и расходованию средств благотворительной организации;
- персональном составе высшего органа управления благотворительной организацией;
- составе и содержании благотворительных программ благотворительной организации (перечень и описание указанных программ);
- содержании и результатах деятельности благотворительной организации;
- нарушениях требований Закона № 135-ФЗ, выявленных в результате проверок, проведенных налоговыми органами, и принятых мерах по их устранению.

Данный отчет представляется в произвольной форме в срок до 31 марта года, следующего за отчетным.

Также, с учетом пункта 5 статьи 16.1 Закона № 135-ФЗ, в случае если благотворительная организация использует ящик для сбора благотворительных пожертвований, она должна публиковать отчет об использовании собранных пожертвований (в том числе в сети «Интернет») по форме и в сроки, установленные приказом № 190.

Отчет должен содержать:

- полное наименование, адрес (место нахождения), основной государственный регистрационный номер некоммерческой организации, использующей ящик для сбора благотворительных пожертвований, а также индивидуальный номер налогоплательщика;
- доменное имя и (или) сетевой адрес сайта некоммерческой организации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»;
- дату утверждения положения о программе или иного акта, и наименование органа некоммерческой организации, утвердившего указанный документ;
- цель сбора благотворительных пожертвований;
- сроки сбора благотворительных пожертвований;
- вид ящика для сбора благотворительных пожертвований;
- место размещения ящика для сбора благотворительных пожертвований;

⁹ Собрание законодательства РФ. 2012. № 29. Ст. 4130.

- дату извлечения пожертвований из ящика для сбора благотворительных пожертвований в течение отчетного периода и сведения о суммах наличных денежных средств, ином имуществе в различных единицах измерения, извлеченных из ящика для сбора благотворительных пожертвований в течение отчетного периода;

- информацию о расходовании извлеченных из ящика для сбора благотворительных пожертвований в течение отчетного периода наличных денежных средств, иного имущества в различных единицах измерения;

- сведения о сумме извлеченных из ящика для сбора благотворительных пожертвований наличных денежных средств, ином имуществе в различных единицах измерения, не израсходованных в соответствии с целями сбора благотворительных пожертвований на конец отчетного периода;

- сведения о сумме извлеченных из ящика для сбора благотворительных пожертвований наличных денежных средств, ином имуществе в различных единицах измерения, израсходованных на иные благотворительные цели благотворительные пожертвования.

При использовании некоммерческой организацией нескольких ящиков для сбора благотворительных пожертвований, публикуется один отчет, соответствующий вышеуказанным требованиям.

В связи с тем, что отчеты, предоставляемые благотворительными организациями, содержат большой объем информации, и отсутствует единая форма отчета, предлагается разработать унифицированную форму, а также требования к наличию сайта в сети «Интернет», раскрывающего всю необходимую информацию о благотворительных организациях.

Отсутствие единой унифицированной формы данного отчета не способствует важнейшему принципу «прозрачности», а именно этот принцип служит одной из важнейших гарантий того, что характер деятельности благотворительной организации не изменится и что извлечение прибыли и ее скрытое распределение между должностными лицами и (или) учредителями (участниками) организации не станет на практике основной целью ее деятельности.

Также у территориальных органов возникают вопросы в ходе анализа представленной отчетности, когда благотворительные организации указывают, что благотворительная деятельность в прошедшем периоде не велась.

В данном случае формально требования по сдаче отчетности организацией исполнены, однако фактически уставная деятельность ею не ведется, цели не достигаются.

Согласно пунктам 2, 3 статьи 20 Закона № 135-ФЗ в случае выявления совершения благотворительной организацией действий, противоречащих ее целям, территориальные органы Минюста России могут направить предупреждение в письменной форме. В случае неоднократного предупреждения благотворительная организация может быть ликвидирована в порядке, предусмотренном ГК РФ.

Между тем нецелевая деятельность благотворительных организаций сама по себе является грубым нарушением и в соответствии с пунктом 3 статьи 61 ГК РФ такая организация подлежит ликвидации, без применения досудебных мер правового реагирования.

Исходя из вышеизложенного, предлагается внести изменения в пункт 3 статьи 20 Закона 135-ФЗ в части расширения случаев для ликвидации благотворительной организации, а именно, в связи с неведением уставной деятельности при отсутствии иных нарушений действующего законодательства.

Данный анализ показал, что для решения проблемных вопросов, возникающих у территориальных органов Минюста России при проведении проверок благотворительных

организаций, требуется продолжение активной работы, направленной на совершенствование нормативно-правового регулирования в сфере деятельности благотворительных организаций.

Расторгуев Александр Олегович - обучающийся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Соловьева Юлия Ивановна - старший
преподаватель кафедры государственно-правовых
дисциплин, Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Конституционное право на интернет

В эпоху цифровой экономики конституционно-правовой статус личности динамично изменяется и дополняется новыми правами, не закрепленными в тексте Конституции. В соответствии с частью 4 статьи 29 Конституции РФ¹: «Каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом». В условиях цифровой экономики значение для данной статьи Конституции приобретает сеть Интернет, а именно: право каждого на беспрепятственный доступ в сеть Интернет, право на свободное получение, хранение и распространение информации в данной среде. Стоит отметить, что в доктрине зарубежных стран при рассмотрении прав граждан в цифровых условиях равнозначно используются понятия «свобода выражения мнения», «право на информацию» и «свобода информации».

В Конституции РФ отсутствует закрепление права на доступ в Интернет, однако, например, в Конституции Португалии в части 6 статьи 35² закрепляется, что: «каждому гарантируется свободный доступ к информационным сетям общественного пользования». Данное положение характеризует Португалию как страну, перешедшую в цифровую эпоху.

В Конституции Греции от 11 июля 1975 года (с изменениями от 2001, 2008 годов), в части 2 статьи 5А, декларируется право, имеющее косвенное отношение к праву на доступ в Интернет: право каждого на участие в информационном обществе. «Облегчение доступа к информации в электронной форме, а равно её производства, обмена и распространения является обязанностью государства»³.

Для исследования права на доступ в Интернет представляет интерес Эстония, чей опыт является одним из передовых примеров системного применения информационных технологий для реализации прав человека. Несмотря на то что основной закон этой страны не содержит в себе каких-либо гарантий, касающихся непосредственно информационных технологий, это не оказалось препятствием для множества достижений в данной области. Примечателен высокий уровень доступа населения к информационным магистралям, который возник благодаря активной государственной политике в области компьютеризации, анонсированной в 1996 году⁴. Прямые гарантии создания условий доступа можно обнаружить в Законе от 15 ноября 2000 года «О публичной информации», где параграфом 33 декларируется возможность для каждого человека получить доступ к общественной информации через Интернет в публичных

¹См.: 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 01.07.2020 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 01.07.2020, N 31, ст. 4398.

² См.: URL:http://www.concourt.am/armenian/legal_resources/world_constitutions/constit/portugal/portug-r.htm

³The Constitution of Greece. URL: http://www.hellenic_parliament.gr/en/Vouli-ton-Ellinon/To-Politevma/Syntagma/ (датаобращения: 01.05.2017).

⁴См.: The Tiger University program. URL: <https://www.itcollege.ee/en/it-college/foundation-management/the-tiger-university/the-tiger-university-program/>

библиотеках⁵.

В СМИ справедливо высказывается мнение о том, что доступ в Интернет в Эстонии де-факто стал одним из гражданских прав человека⁶. Эстония – первая страна в мире, которая начала выстраивать систему электронного правительства, развила электронный документооборот, обеспечила министрам возможность принимать участие в работе правительства дистанционно⁷. По факту возникла целая система информационного общества, получившая название e-Estonia, включающая в себя 26 направлений информатизации, предоставляющих широкие возможности для реализации гражданских прав⁸.

В вопросе права на доступ в Интернет обращает на себя внимание опыт Коста-Рики. Несмотря на то что Конституция этого государства не предусматривает прямого закрепления гарантий на доступ в глобальную компьютерную сеть, Конституционный суд Коста-Рики в решении по делу №10627 от 18 июня 2010 года пришёл к выводу об отнесении данного доступа к основным правам человека⁹. Заявитель, желающий получить подключение к Интернету, полагал, что отказом в обустройстве необходимой инфраструктуры нарушается его право на доступ в Интернет, и суд пришёл к выводу о том, что этот доступ является необходимым инструментом для реализации основных прав человека, а на костариканский институт электроэнергетики налагается обязательство оказывать поддержку услуг электросвязи общего пользования, и в частности Интернета.

В Российской практике право человека на Интернет можно встретить в ФЗ, например, федеральный закон "О связи" N 126-ФЗ¹⁰, где указывается, что орган исполнительной властикоординирует обеспечение устойчивого, безопасного и целостного функционирования на территории Российской Федерации информационно-телекоммуникационной сети "Интернет».

На необходимость закрепления права доступа в Интернет, как конституционного неоднократно указывалось исследователями.

Дуня Миятович представитель ОБСЕ по вопросам свободы СМИ, высказывает следующее мнение: «вклад Интернета в развитие непосредственной демократии и реализацию свободы слова и СМИ позволяет говорить о том, что право доступа к Интернету со временем может быть возведено в ранг конституционного»¹¹.

По мнению Щербовича Андрея Андреевича, «закрепление права доступа в Интернет в качестве самостоятельного права необходимо, так как доступ в Интернет служит предпосылкой для реализации иных конституционных прав и свобод граждан. Закрепляя конституционное право на доступ в Интернет, законодатель берет на себя соответствующие обязательства по непротивостоянию такому доступу, в том числе на отдельные сайты, а также, возможно, позитивные обязательства по предоставлению доступа в Интернет на недискриминационной

⁵Public Information Act. URL: <https://www.riigiteataja.ee/en/eli/ee/Riigikogu/act/518012016001/consolide>

⁶См.: Эстония погружается в интернет-пространство. URL: https://www.1tv.ru/news/2011/06/19/124026-estoniya_pogruzhaetsya_v_internet_prostranstvo

⁷См.: Woodard C. Estonia, where being wired is a human right. URL: <http://www.csmonitor.com/2003/0701/p07s01-woeu.html>

⁸См.: Components for Digital Society. URL: <https://eestonia.com/component/>

⁹Casonúmero 10627 el 18 de junio 2010. URL: http://jurisprudencia.poder-judicial.go.cr/SCIJ_PJ/busqueda/jurisprudencia/jur_Documento.aspx?param1=Ficha_Sentencia&param2=1&nValor1=1&nValor2=483875&tem1=Internet&strTipM=T&lResultad

¹⁰Федеральный закон от 01.05.2019 N 90-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О связи» и Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // СПС КонсультантПлюс.

¹¹OSCE media freedom representative calls on governments to recognize access to the Internet as a human right. OSCE Pressrelease 16 July 2011 // <http://www.osce.org/fom/81006>.

основе всем гражданам, включая малоимущих и проживающих в отдаленных местностях»¹².

Философия интернет-пространства заключается в его максимальной свободе от любого государственного и иного вмешательства. Однако невозможно полностью отказаться от управления Интернетом или регулирования его инфраструктуры, поскольку Интернет – своеобразное зеркало, отражающее реальный мир, в котором существуют нормы, в том числе и правовые, которые призваны обеспечить свободу слова и право доступа к информации, пресекая злоупотребления правом и неправомерное поведение и ограждая пользователей от их последствий. Такие же нормы должны существовать и в Интернете.

Полагаем, что закрепление в Конституции Российской Федерации права на доступ к Интернету станет «толчком» к созданию эффективной системы реализации прав и свобод человека в цифровом пространстве. Право на доступ к Интернету следует сравнить с неким фундаментом, на котором будут строиться механизмы реализации прав и свобод человека в цифровой среде.

¹² Щербович А.А. Конституционное право на доступ к Интернету: мировой опыт и выводы для России // Российское право: нормы и практика. № 3. 2015. С. 57-70.

Лютикова Анастасия Владимировна - обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Сазанова Вероника Александровна - обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Лазарева Марина Николаевна - заведующий кафедрой государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Стратегия развития торговли товарами в Евразийском экономическом союзе

Одним из главных направлений внешней политики России является развитие торгово-экономического сотрудничества со странами евразийского пространства. При этом стоит отметить, что под евразийским пространством в геополитическом смысле подразумевается Россия и дружественные с ней государства Азии и Восточной Европы.

Начало развития евразийской экономической интеграции положено подписанием Соглашения о Таможенном союзе между Россией и Республикой Беларусь в г. Минск 6 января 1995 года. Спустя некоторое время к сотрудничеству присоединились Армения, Казахстан и Кыргызская Республика. Это, в свою очередь, привело в дальнейшем к созданию Евразийского экономического союза (ЕАЭС). В Договоре о ЕАЭС 2014 года перечислены основные цели, одна из которых напрямую связана с торговлей товарами: стремление к формированию единого рынка товаров в рамках Союза (ст. 4)¹.

Согласно экономическому мониторингу ЕАЭС², в 2022 г. темпы роста взаимной торговли существенно возросли во всех странах Союза. Стоимостный объем внутрирегиональной торговли (экспорта) ЕАЭС составил 83,3 млрд долл. США, что на 14% больше, чем в 2021 г. Наибольший прирост был характерен для поставок товаров из Армении на рынок ЕАЭС – в 2,8 раза (до 2,5 млрд долл. США). Беларусь увеличила экспорт в страны Союза на 38,0% (до 24,1 млрд долл. США), Казахстан – на 20,5% (до 9,7 млрд долл. США), Киргизия – на 81,7% (до 1,4 млрд долл. США). Темпы роста взаимной торговли существенно возросли для всех стран ЕАЭС, что объясняется в том числе переориентацией торговых потоков в результате действия внешних ограничений. Как видим, наибольший рост зафиксирован в Армении и Кыргызстане.

В соответствии со Стратегией развития ЕАЭС до 2025 года, постоянным стратегическим направлением развития Союза является полное устранение барьеров и максимальное сокращение изъятий и ограничений и обеспечение соблюдения общих принципов и правил конкуренции для свободного передвижения товаров на внутреннем рынке Союза³. Выполнение имеющихся договоренностей в этой сфере в полном объеме укрепит основы функционирования

¹ "Договор о Евразийском экономическом союзе" (Подписан в г. Астане 29.05.2014) (ред. от 24.03.2022) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.04.2023)

² Веб-сайт проекта «Оценки влияния ЕАЭС на ВВП и торговлю государств-членов»: <https://eaeu.economy.gov.ru> (дата обращения: 01.04.2023)

³ Решение Высшего совета ЕАЭС от 11.12.2020 № 12 "О Стратегических направлениях развития евразийской экономической интеграции до 2025 года" (дата обращения: 01.04.2023)

Союза, а отсутствие барьеров в рамках Союза повысит уровень доверия государств-членов как друг к другу, так и к Комиссии ЕАЭС.

Государства-члены едины в том, что дальнейшее развитие интеграции, рост взаимной торговли и совместных инвестиций, научно-техническое сотрудничество, развитие инфраструктуры, расширение кооперации предприятий будут способствовать устойчивому развитию, сближению уровня экономического развития государств-членов на основе динамичного наращивания интеграционного взаимодействия и практической адаптации институтами Союза лучших мировых подходов, форматов и практик.

По мнению специалистов, промышленная кооперация в ЕАЭС пока развивается крайне медленно, имеющийся задел и потенциал недоиспользован⁴. В перспективы интеграции входит взаимозависимый экспорт готовой и аграрной продукции. Объем взаимной торговли товарами государств ЕАЭС составляет \$56 млрд. Это не так много, однако 90% этого потока проходит между Россией и членами Союза. В товарной структуре взаимной торговли государств ЕАЭС наибольший удельный вес занимают минеральные продукты – 25,7%, поставки машин, оборудования и транспортных средств – 19,8%, продовольственных товаров и сельскохозяйственного сырья – 15,6%, а также металлов и изделий из них – 12,9%⁵.

В последнее время инициирована разработка нового направления совместной деятельности - выстраивание эффективной системы управления и производственной кооперации. Например, Россия специализируется на производстве тракторных двигателей, Армения создает отдельные компоненты, а Белоруссия производит сборку тракторов. Такое взаимодействие создает возможность для повышения не только конкурентных преимуществ государств-членов ЕАЭС, но и для большей заинтересованности стран во взаимной торговле.

В Стратегии ЕАЭС также обозначено такое направление, как совершенствование системы маркировки и прослеживаемости товаров в рамках Союза. В своем интервью председатель Коллегии Евразийской экономической комиссии Михаил Мясникович сказал о том, что: «Вопросы маркировки товаров – надуманный вопрос... Вроде дело благое, эти маркировки направлены на то, чтобы исключить из оборота некачественный товар и тот товар, который поступил на рынок не совсем легально»⁶. Данная процедура усложняет сам процесс товарооборота между государствами-членами, поскольку имеются препятствия во внутренней торговле и при решении данного вопроса, в последующем, не будет требоваться маркировка товаров. Михаил Мясникович предлагает снять все барьеры и ограничения между странами-участницами.

Сама реализация Стратегии до 2025 г. может привести к следующим результатам: к установлению единого рынка товаров, повышению продуктивности регулирования общего рынка ЕАЭС, гарантированности качества и безопасности товаров. Таким образом, полномасштабная реализация Стратегии предполагает выстраивание новых форм совместной работы органов Союза, в том числе Комиссии, с национальными правительствами государств-членов ЕАЭС, развертывание системы стратегического планирования, развитие новых сфер интеграции, повышение эффективности технического и таможенного регулирования.

⁴ Пивовар Е.И. Евразийский интеграционный проект: предпосылки, становление, развитие. Глобальные процессы на постсоветском пространстве. - 2020. - 340 с. // URL: <https://www.litres.ru/efim-iosifovich-pivo/evraziyskiy-integracionnyy-proekt-predposylki-stanovl/chitat-onlayn> (дата обращения: 01.04.2023).

⁵ Караваев А. «Евразийский стресс-тест». Что изменит новая стратегия ЕАЭС до 2025 года // URL: https://eurasia.expert/chto-izmenit-novaya-strategiya-eaes-do-2025-goda/?utm_source (дата обращения: 01.04.2023).

⁶ Мясникович М.: Стратегия развития ЕАЭС до 2025 года предполагает снятие всех барьеров и ограничений // Официальный сайт Республики Беларусь: <https://www.belarus.by/ru> (дата обращения: 01.04.2023).

Севастьянова Елена Анатольевна -
бучающаяся магистратуры Северо-Западного
института (филиала) Университета имени О.Е.
Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Макарьин Андрей Альбертович - доцент
кафедры гражданского права и гражданского
процесса Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук

Наследование несовершеннолетними долгов наследодателя

Обязанности наследодателя, только лишь за исключением тех обязательств, которые были непосредственно связаны с личностью наследодателя или которые могут быть исполнены при участии исключительно самого наследодателя, не прекращаются его смертью и переходят к его наследникам¹. К таким обязанностям относится плата за жилое помещение и коммунальные услуги, расходы на содержание такого помещения, внесение периодических платежей по кредитному договору, оформленному наследодателем в личных или семейных целях, не связанных с предпринимательской деятельностью, в пользу кредитной организации или погашение образовавшейся по такому договору задолженности, оплата задолженности в пользу физических и юридических лиц по вступившим в законную силу решениям судов, в том числе находящимся на принудительном исполнении службы судебных приставов².

В правоприменительной практике по делам о наследовании долгов наследодателя в общем и несовершеннолетними в частности есть определенные и давно назревшие проблемы. Как правило, зачастую наследники узнают о долгах наследодателя много позже, чем следовало бы, в результате чего наследственная масса, в чем бы она ни заключалась, отходит кредиторам.

Очевидно, наследникам можно было бы избежать фактических и порой крайне затратных действий по принятию наследства, будь в обиходе единый реестр кредиторской задолженности наследодателя. В отсутствие же такового реестра расходы наследников, направленные на оформление их наследственных прав, будь то расходы на охранение и содержание имущества, нотариальные тарифы и пошлины, судебные издержки при необходимости установления юридически значимых фактов или при наличии спора о праве в суде, по сути дела являются их убытками, когда наследственное имущество полностью отходит кредиторам.

Но справедливости ради стоит отметить, что, если совершеннолетний наследник при наличии определенной воли и при должной степени заботливости и осмотрительности хотя бы имеет возможность в течение шести месяцев – срока, отведенного законодательно для подачи нотариусу заявления о принятии наследства, произвести все возможные проверки для установления долгов наследодателя, то несовершеннолетний наследник наследует, как правило, в обязательном порядке и не имеет возможности выбрать как с согласия своих законных представителей, так и непосредственно через них, альтернативу по данному вопросу.

Таким образом, в реальности оформление наследственных прав наряду с наследственными обязанностями несовершеннолетних лиц гарантированно возлагает бремя

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. N 9 "О судебной практике по делам о наследовании" (в ред. от 24.12.2020) // Справочная правовая система «Гарант». URL: <http://www.garant.ru/> (дата обращения: 27.04.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

² *Абрамов, В.Ю.* Порядок наследования и принятия наследства: Практическое пособие / В.Ю. Абрамов Москва: Юстицинформ, 2022. 500 с. ISBN 978-5-7205-1774-8. — URL: <https://book.ru/book/944991> (дата обращения: 27.04.2023). Текст: электронный.

ответственности и подчас долговой нагрузки на их законных представителей – родителей, попечителей, опекунов и усыновителей.

Существующие на сегодняшний день проверки, осуществляемые нотариусами при открытии наследственных дел, как, например, проверка финансового положения должника-наследодателя с помощью ресурса – Единого федерального реестра сведений о банкротстве, не является исчерпывающей и всеобъемлющей процедурой, позволяющей предельно точно иметь представление о требованиях кредиторов наследодателя.

Часть 4 статьи 1157 ГК РФ гласит, что отказ от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Федерального закона от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» органами опеки и попечительства являются органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

Органы опеки и попечительства либо органы местного самоуправления при отсутствии органов опеки и попечительства в конкретной местности наделены полномочиями проверить, не приведет ли отказ от наследства к нарушению интересов несовершеннолетнего наследника, и если в ходе необходимой проверки будут устранены сомнения такого рода или выяснится, что долги наследодателя равны или же превышают стоимость наследственной массы, то такой отказ возможен³.

Согласно статьи 63 Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-I, нотариус по месту открытия наследства в соответствии с законодательством Российской Федерации принимает претензии от кредиторов наследодателя, которые должны быть предъявлены в письменной форме. Приведенная статья коррелируется с пунктом 3 статьи 1175 ГК РФ «Ответственность наследников по долгам наследодателя», содержащейся в части 3 ГК РФ, общие положения которой сводятся к наличию права кредитора предъявить требования к наследникам по долгам наследодателя в пределах срока исковой давности, для чего кредитор в своем интересе может запросить у нотариуса информацию о наличии наследственного дела к имуществу наследодателя, и при положительном исходе обратиться в суд с иском или к наследникам, если известны их данные, или к наследственному имуществу.

На практике нередки случаи, когда требования кредиторов предъявлены много позже сроков, отведенных наследникам для принятия наследства, но по-прежнему в пределах сроков исковой давности, а распоряжение наследственной массой, унаследованной несовершеннолетним лицом, по той или иной причине уже произошло, в частности речь сейчас пойдет о случаях предъявления требований кредиторов после исчерпания наследственной массы в большинстве своем или полностью. Причины распоряжения имуществом наследодателя в интересах несовершеннолетнего могут быть самые разные: приобретение единственно пригодного для проживания лица помещения, необходимость оплаты медицинских процедур, направленных на излечение, направление денежных средств как таковых, либо вырученных от продажи наследственного имущества, на оплату обучения. Список далеко не исчерпывающий. В таком случае возникает ситуация, при которой законные представители в одночасье становятся по сути дела должниками, вынужденными оплачивать долги, о которых ранее им было неизвестно.

Иллюстрацией к выдвинутым тезисам может послужить следующий пример.

Дедушка завещал родному внуку денежные средства, аккумулируемые на накопительном счете в кредитном учреждении – банке, и после открытия наследства внук, которому на тот момент было шестнадцать лет, с согласия своих законных представителей – отца и матери – принял наследство, о чем в установленный законом шестимесячный срок сообщил нотариусу. После выдачи нотариусом свидетельства о праве на наследство внук распорядился денежными средствами, являющимися наследственной массой, с целью

³ Слободян С.А. Правовой порядок отказа от наследства // Гражданин и право. - 2015. - № 4. - С. 44-46. – Текст: непосредственный.

оплаты дорогостоящего обучения в образовательном учреждении, где и обучался в течение двух лет. Незадолго до окончания обучения наследник получил посредством нотариуса претензию от кредитора – банка, в которой тот требовал от внука возврата кредитной задолженности, образовавшейся у наследодателя и срок давности которой еще не истек, причем сумма задолженности превышала стоимость полученной наследственной массы. В результате внук как наследник был вынужден в досудебном порядке вернуть банку долг, прибегнув к заемным средствам. Из этого примера можно сделать следующие выводы: будь у наследника и его законных представителей объективная и достоверная информация о сумме долга наследодателя, то не возникло бы мысли принимать наследство, обремененное превышающим его долгом, и, как следствие, иметь распоряжение им, то есть, как в данном случае, заключать коммерческий договор на обучение с образовательным учреждением. В результате отсутствия механизмов формирования единого нотариального реестра долгов наследодателя в нотариальных конторах в продемонстрированном примере наследник не только сделался должником против своей воли, но и вынужден был пойти на крайнюю и невыгодную для себя меру – оформление денежного займа.

Таким образом, проблема наследования несовершеннолетними долгов наследодателя носит комплексный характер, в связи с чем упорядочивание вопроса ведения реестра долговых обязательств граждан нотариусами обеспечило бы соблюдение прав и интересов несовершеннолетних при решении вопроса о принятии наследства.

Семенская Екатерина Николаевна - обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Павликов Сергей Герасимович - профессор кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, профессор

Основные направления государственной жилищной политики при реализации конституционного права на жилище

В современных реалиях значимость конституционного права граждан Российской Федерации на жилище, а также вопрос актуальности реализации гражданами данного права не вызывает сомнений.

По мнению О.Е. Кутафина, право на жилище означает гарантированную для каждого гражданина Российской Федерации возможность быть обеспеченным постоянным жилищем. Установленная гарантия может быть обеспечена деятельностью органов государственной власти и местного самоуправления по созданию условий для приобретения жилья гражданами, а также по предоставлению жилых помещений в предусмотренных законом случаях.¹

Конституционный суд Российской Федерации пояснил, что потребность в жилище, наряду с потребностью в пище и одежде, относится к основным потребностям человека, а право на жилище выступает получившим международное признание элементом комплексного права на достаточный жизненный уровень.²

Право на жилище относится к социальным правам гражданина РФ. Одной из особенностей социальных прав является сложность в их обеспечении, а также необходимость и обязательность содействия государства в их реализации.

Российская Федерация, согласно статьи 7 Конституции Российской Федерации, провозглашена социальным государством.

Кутафин О.Е. отмечал, что социальное государство в тех случаях, когда работающие в семье не могут заработать для удовлетворения определенных потребностей, несет особую ответственность за доступность для таких семей жизненно важных благ, включающих продовольствие, жилье и т.д. Малоимущим гражданам, нуждающимся в жилье, оно должно предоставляться бесплатно или за доступную плату из государственных, муниципальных и других жилищных фондов в соответствии с установленными законом нормами.³

В докладе уполномоченного по правам человека Российской Федерации за 2021 год отмечено, что граждане в последние годы стали более требовательно относиться к соблюдению и защите своих социальных прав. В указанном докладе право на жилище в рейтинге наиболее значимых для граждан РФ прав занимает 4 место, уступая лишь праву на бесплатную медицинскую помощь, бесплатное образование и праву на свободу и личную неприкосновенность.⁴

¹ Кутафин О. Е. Неприкосновенность в конституционном праве Российской Федерации. М., 2004. С. 12—13.

² Постановление Конституционного Суда РФ от 02.06.2022 № 23-П «По делу о проверке конституционности пункта 1 статьи 310, пункта 4 статьи 421, пункта 1 статьи 422, пункта 1 статьи 450, пункта 2 статьи 450.1 и абзаца второго пункта 2 статьи 687 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки Т.В. Пыкиной» // опубликовано в издании «Собрание законодательства РФ», 20.06.2022, № 25, ст. 4391.

³ Кутафин О. Е. Избранные труды / сост. В. В. Комарова. Москва: Проспект, 2016. 368 с. 146

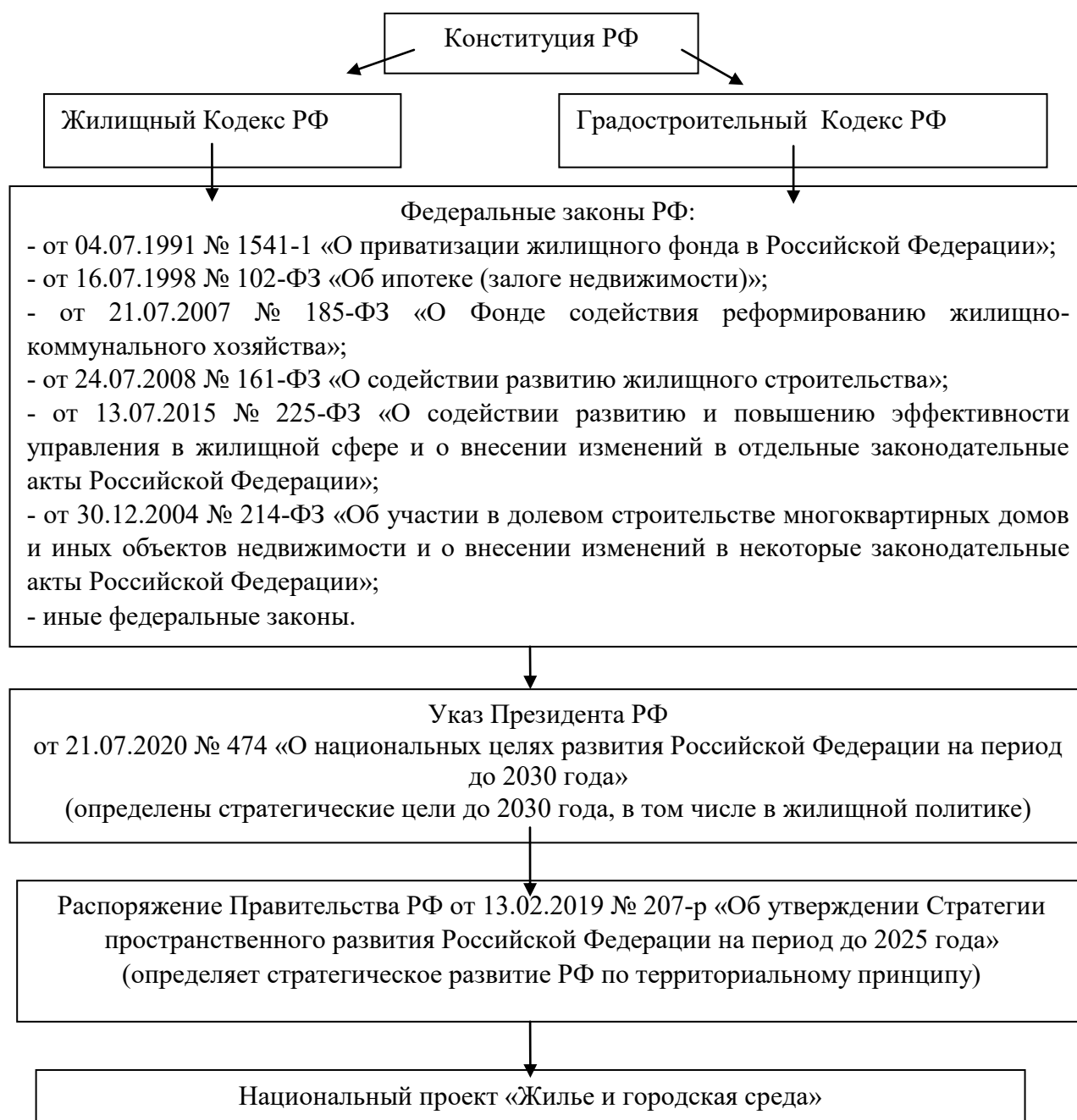
⁴ Доклад о деятельности Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации за 2021 год / опубликован в издании «Российская газета», № 121, 07.06.2022.

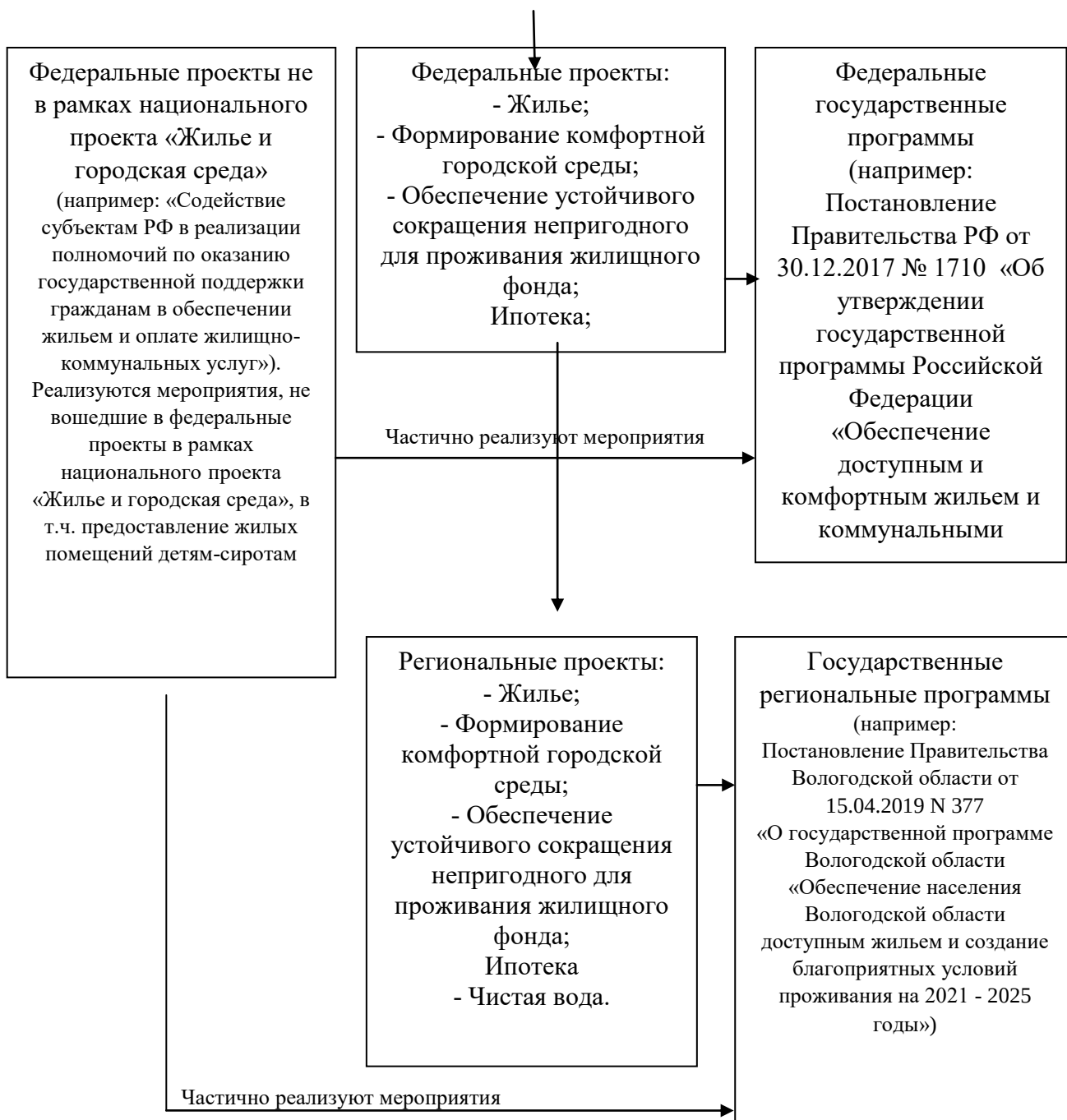
Следовательно, реализация права на жилище граждан РФ, в т.ч. отдельных категорий граждан, невозможна без эффективной государственной жилищной политики. Государственная жилищная политика должна гарантировать реализацию конституционного права на жилище. Государственная жилищная политики представляет собой совокупность мероприятий государства, направленных на обеспечение всех граждан государства, в т.ч. наиболее нуждающихся социальных групп, жильем, соответствующим принятым нормам.

Основные положения государственной жилищной политики РФ закреплены в положениях нормативных правовых актов РФ и субъектов РФ, а также документах стратегического и программно-целевого планирования. В результате анализа указанных документов в статье предпринята попытка систематизировать их следующим образом.

Рис. 1

Система нормативных правовых актов и документов стратегического и программно-целевого планирования государственной жилищной политики РФ





Представленная схема позволяет говорить о том, что в настоящее время в РФ осуществление государственной жилищной политики входит в стратегические цели развития государства и обеспечивается посредством реализации мероприятий федеральных и региональных государственных программ, в рамках федеральных и региональных проектов, которые являются составляющими национального проекта «Жилье и городская среда», а также посредством реализации мероприятий, не вошедших в федеральные и региональные проекты.

В Указе Президента РФ от 21.07.2020 № 474 «О национальных целях развития Российской Федерации на период до 2030 года» установлено, что ежегодно до 2023 года в РФ улучшение жилищных условий должно быть не менее чем у 5 млн. семей ежегодно и

увеличение объема жилищного строительства не менее чем до 120 млн. кв. метров в год, а улучшение качества городской среды в полтора раза.⁵

Основными приоритетами государственной политики в жилищной сфере являются обеспечение доступности жилья для граждан, и соответствие объема комфортности жилищного фонда потребностям населения.⁶

Исходя из анализа документов стратегического и программно-целевого планирования жилищной политики представляется возможным выделить следующие направления жилищной политики государства:

1. Стимулирование развития жилищного строительства, рынка недвижимости в жилищной сфере;
2. Содержание, контроль и обслуживание имеющегося жилищного фонда, в т.ч. обеспечение капитального ремонта жилищного фонда;
3. Предоставление в установленном порядке отдельным категориям граждан жилых помещений государственного жилищного фонда;
4. Улучшение жилищных условий граждан, жилищно-коммунальных услуг, развитие комфортной городской среды;
5. Осуществление государственного контроля за соблюдением установленных законодательством требований при осуществлении жилищного строительства.

С целью реализации конституционного права на жилище граждан РФ по каждому направлению жилищной политики обеспечивается реализация мероприятий в рамках национального проекта «Жилье и городская среда».

Так в рамках стимулирования развития жилищного строительства государством разрабатываются законодательные меры по развитию конкуренции, снижению и упрощению административных процедур в сфере жилищного строительства и т.д. Дополнительно стимулируется спрос на жилье путем развития рынка ипотечного кредитования. Президиумом Совета при Президенте РФ по стратегическому развитию и приоритетным проектам утвержден и реализуется проект «Ипотека и арендное жилье». Государством организована деятельность единого института развития в жилищной сфере ОА «ДОМ.РФ». Деятельность данного института призвана повысить доступность кредитов для населения. Государством активно развивается институт долевого развития жилищного строительства. Создан Фонд защиты прав граждан - участников долевого строительства, целью деятельности которого является защиты прав и законных интересов граждан - участников строительства с помощью различных механизмов.

В рамках направления содержания и обслуживания имеющего жилищного фонда государством организована деятельность государственной корпорации - Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2007 № 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства». Данный Фонд предоставляет финансовую поддержку субъектам РФ на проведение капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах при наличии в субъектах региональной программы по проведению капитального ремонта многоквартирных домов и соблюдении иных условий.

В рамках направления по предоставлению отдельным категориям граждан жилых помещения государственного фонда осуществляются мероприятия в рамках государственных программ по предоставлению жилых помещений детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей; ветеранам боевых действий; инвалидам и семьям, имеющим детей-инвалидов; ветеранам Великой Отечественной войны и иным категориям.

⁵ Указ Президента РФ от 21.07.2020 № 474 «О национальных целях развития Российской Федерации на период до 2030 года» / опубликован в издании «Собрание законодательства РФ», 27.07.2020, № 30, ст. 4884

⁶ Постановление Правительства РФ от 30.12.2017 № 1710 «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Обеспечение доступным и комфортным жильем и коммунальными услугами граждан Российской Федерации» // опубликован в издании «Собрание законодательства РФ», 15.01.2018, № 3, ст. 546.

В рамках улучшения жилищных условий и развития комфортной городской среды реализуется государственная программа «Обеспечение устойчивого сокращения непригодного для проживания жилищного фонда», которая направлена на осуществление переселения граждан из аварийного жилищного фонда, а также программа «Формирование комфортной городской среды», в рамках которой проходит благоустройство территорий (дворов, площадей, набережных и т.д.) и рассчитывается индекс качества городской среды.

Таким образом, обеспечение реализации конституционного права на жилище граждан является обязанностью государства.

При этом важнейшую роль в осуществлении государственной жилищной политики и обеспечении реализации права на жилище отведена органам публичной власти. Полномочия органов государственной власти и местного самоуправления определены в статье 2 Жилищного кодекса РФ, к ним относятся: содействие развития рынка недвижимости в жилищной сфере; использование бюджетных средства для улучшения жилищных условий граждан; предоставление гражданам жилых помещений по договорам социального найма или договорам найма жилых помещений государственного жилищного фонда; стимулирование жилищного строительства и иные полномочия.⁷

Данную позицию также разделяет и Конституционный Суд РФ, который в пункте 2 Постановления от 30.03.2012 № 9-П установил, что Конституция РФ гарантирует каждому право на жилище, которым наряду с другими правами и свободами человека и гражданина определяется деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и для осуществления которого органы государственной власти и органы местного самоуправления обязаны создавать условия, в том числе путем предоставления жилища малоимущим и иным нуждающимся в нем гражданам, указанным в законе, бесплатно или за доступную плату из государственных, муниципальных и иных жилищных фондов.⁸

Подводя итог вышеизложенному, можно определить, что государственная жилищная политика на современном этапе развития РФ весьма многогранна. Реализация государственной жилищной политики поставлена на «проектные рельсы», т.е. весь комплекс мероприятий по реализации гражданами РФ конституционного права на жилище обеспечивается посредством реализации мероприятий, входящих в состав государственных программ рамках федеральных и региональных проектов, входящих в состав национального проекта «Жилье и городская среда». Реализация мероприятий осуществляется на федеральном, региональном и местном уровнях власти.

Механизмы реализации конституционного права на жилище в рамках государственной жилищной политики строятся на поэтапном увеличении объемов и качества строительства, повышения финансовых возможностей граждан, предоставления жилья из государственных и муниципальных фондов отдельным категориям граждан, повышения качества жилищно-коммунальных услуг и индекса качества городской среды.

⁷ Жилищный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 188-ФЗ // опубликован в издании «Парламентская газета», № 7-8, 2005 г., ст. 2.

⁸ Постановление Конституционного Суда РФ от 30.03.2012 № 9-П «По делу о проверке конституционности части второй статьи 4 Закона Российской Федерации «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» в связи с жалобой администрации муниципального образования «Звениговский муниципальный район «Республики Марий Эл» // опубликовано в издании «Собрание законодательства РФ», 09.04.2012, № 15, ст. 1811.

Сиротина Жанна Викторовна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Павликов Сергей Герасимович - профессор
кафедры государственно-правовых дисциплин
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина, доктор
юридических наук, профессор

Восстановление конституционных прав осужденных к лишению свободы

Восстановление конституционных прав осужденных к лишению свободы является важным, социально значимым направлением, затрагивающим законные права и интересы конкретных граждан, общественной жизни и государства. Конституция РФ гарантирует права и свободы, которые должны охраняться и уважаться, в том числе применительно к осужденным, отбывавшим или отбывающим наказание в виде лишения свободы, что соответствует целям их исправления, правовой защиты и безопасности. Помимо Конституции Российской Федерации, права лиц, осужденных к лишению свободы, определены в Уголовно-исполнительном кодексе Российской Федерации и зависят от условий и порядка отбывания наказания применительно к каждому субъекту этих прав.

Поскольку ч. 1 ст. 45 Конституции Российской Федерации гарантируется государственная защита прав и свобод человека и гражданина, то прочим федеральным (отраслевым) законодательством предусмотрено их восстановление, в случае нарушения или ограничения. При этом юридически закрепленного в Конституции РФ понятия «восстановления прав» не имеется, а используются, в качестве юридических терминов понятия: «гарантии», «обеспечение», «защита», «охрана» прав и свобод.

«Гарантии», «обеспечение», «защита», «охрана» прав и свобод реализуются посредством исполнения полномочий, предоставленных органам государственной власти и местного самоуправления, органов законодательной власти, а так же обеспечиваются правосудием (ч.1 ст. 18 Конституции РФ). В совокупности указанные полномочия и понятия образуют институт восстановления ограниченных прав и свобод осужденных или нарушенных применительно к указанным или иным категориям субъектов.

Выполнение этих задач возлагается на систему контроля за соблюдением прав и свобод личности. Данная система контроля обеспечивается его субъектами, которые можно разделить на три группы: субъекты общественного контроля; субъекты государственного контроля; субъекты международного контроля. Например, применительно, к государственному контролю, контроль за пенитенциарной системой и внутри ее, за соблюдением прав и свобод личности осуществляется, такими государственными органами законодательной власти как Федеральное Собрание, такими органами исполнительной власти как Правительство в целом и более узко отдельными министерствами, особенно Минюстом России и ФСИН России, органами судебной власти –судами, а так же Президентом. В совокупности восстановления прав осужденных, к лишению свободы, производится путем функционирования органов указанной системы, которая выстраивает нормативную и материальную базу для всех субъектов данных правоотношений, а так же путем инициативного обращения в указанные органы лицами, которые хотят восстановить свои права в каком-то конкретном, индивидуальном случае, путем подачи заявлений, обращений, жалоб, ходатайств, исков.

Заявления, обращения, жалобы, ходатайства, иски, а так же решения по ним, являются способами восстановления нарушенных прав.

Таким образом, в качестве способов восстановления ограниченных или нарушенных прав можно разделить на две группы: судебные и внесудебные:

- а) Внесудебные: - общесистемные (организационно-нормативные),
- материально-хозяйственные (непосредственно исполняющие),
- б) Судебные (обеспечиваемые путем принятия судебных решений и системой их исполнения).

Восстановление конституционных прав осужденных к лишению свободы можно разделить на два самостоятельных основания, в зависимости от которых, процессы реабилитации можно разделить на: реабилитирующие и не реабилитирующие.

1. Под реабилитирующими основаниями следует понимать полное восстановление конституционных прав лиц, подвергшихся осуждению с отбытием наказания в местах лишения свободы и оказавшихся: - несправедливо осужденными, например, в силу судебной ошибки, при возникновении вновь открывшихся обстоятельств; - лиц, чьи деяния, были декриминализованы, в силу изменения обстановки. В данном случае восстановление конституционных и иных прав осужденных к лишению свободы производится посредством реабилитации. 2. Восстановление конституционных прав осужденных к лишению свободы, не влекущих реабилитацию, но согласно закона, подлежащих восстановлению конституционных прав: - в силу освобождения при отбытии ими наказания в виде лишения свободы; - в силу освобождения в виду изменения условий отбывания наказания; - в силу применения последствий снятия или погашения судимости.

В первом случае восстановление конституционных прав происходит одновременно и полностью с возможностью получения от государства компенсаций. Во втором случае процесс восстановления прав происходит поэтапно, может включать периоды времени, по истечении которых восстанавливаются отдельные конституционных права, так же данный процесс может предусматривать исполнение осужденным ряда обязанностей. При этом данные обязанности могут носить активный или пассивный характер.

К обязанностям активного характера можно отнести обязанности по осуществлению регистрации места проживания, уведомительный характер его изменения, необходимость систематической явки в правоохранительные органы или необходимость прохождения курсов лечения, адаптации. То есть такие обязанности требуют совершения от освобождаемого лица совершения конкретных действий, при неисполнении которых оно может быть вновь помещено в места лишения свободы. К обязанностям пассивного характера относятся обязанности не совершать определенные действия, например, связанные с нарушением общественного порядка, совершением умышленных преступлений. Таким образом, лица, освободившиеся и освобождаемые из мест лишения свободы несут бремя ограничений конституционных прав до полного истечения последствий судимости. Поскольку лица, считающиеся судимыми, продолжают быть ограниченными в конституционных правах, например, политических правах избираться и быть избранными, до полного упразднения последствий судимости. В частности, если находясь в местах лишения свободы, осужденные находятся под непосредственным надзором государственных органов уголовно-исполнительной системы, то к освобождающимся или освобожденным могут применяться дистанционные методы административного надзора. При не согласии или не желании исполнять условия такого надзора осужденный может быть вновь помещен под стражу и в места лишения свободы, даже не совершив нового преступления и на основании ранее принятого приговора суда, без нового приговора.

Административный надзор, ограничивающий конституционные права осужденных, предусмотрен и регламентирован Федеральным законом от 06.04.2011 № 64-ФЗ «Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы» (далее по тексту ФЗ-64 от 06.04.2011). В данном нормативном акте приведен перечень конституционных прав, подлежащих ограничению, путем собственно ограничения или запретов. Запреты перечислены в ч. 1 ст.4 ФЗ-64 от 06.04.2011 и включают в себя: а)

запрещение пребывания в определенных местах; б) запрещение посещения мест проведения массовых и иных мероприятий и участия в указанных мероприятиях; в) запрещение пребывания вне жилого или иного помещения, являющегося местом жительства либо пребывания поднадзорного лица, в определенное время суток; г) запрещение выезда за установленные судом пределы территории; д) обязательная явка от одного до четырех раз в месяц в орган внутренних дел по месту жительства, пребывания или фактического нахождения для регистрации.

Ограничения перечислены в ч. 2 ст. 4 ФЗ-64 от 06.04.2011 и включают в себя: а) обязательную явку поднадзорного лица от одного до четырех раз в месяц в орган внутренних дел по месту жительства, пребывания или фактического нахождения для регистрации; б) запрещения поднадзорному лицу, имеющему непогашенную либо неснятую судимость за совершение преступления против половой неприкосновенности и половой свободы несовершеннолетнего, выезда за установленные судом пределы территории; в) запрещения поднадзорному лицу, не имеющему места жительства или пребывания, выезда за установленные судом пределы территории. Анализируя список запретов и ограничений мы видим, что лица, освобожденные из мест лишения свободы продолжают оставаться пораженными в конституционных правах, предусмотренных: - ст. 19 Конституции РФ, предусматривающей равенство прав граждан относительно друг друга не зависимо от половой или иной принадлежности; - ст. 23 Конституции РФ, предусматривающей неприкосновенность частной и личной жизни; - ч. 1 ст. 24 Конституции РФ, согласно которой сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются; - ст. 27 Конституции РФ, предусматривающей право свободного перемещения по территории Российской Федерации; - ст. 31 Конституции РФ, предусматривающей право свободного участия в массовых мероприятиях и митингах. Серьезной проблемой являются не законодательные, а иные причины, не позволяющие в полной мере восстановить конституционные права лиц осужденных к лишению свободы. Эта проблема связана не с юридическими, а с иного рода ограничениями, который носят обычный характер.

Например, применительно к ч. 1 ст. 37 Конституции России, предусматривающей право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, можно отметить, что ряд профессий не допускают занятия ими освободившихся осужденных, но и те, которые возможно занимать ранее осужденным, для них ограничены. Даже сам факт трудоустройства, составляет определенные трудности, не связанные с законодательными ограничениями, что зачастую формирует отрицательные последствия в виде возвращения освобожденных осужденных в места лишения свободы. Указанной тенденции служат непринятие этих лиц обществом и сформировавшаяся привычка быть пораженным в правах и не умение реализовывать свои права, в силу отсутствия практики в этом, сформировавшейся при длительном отбывании наказания в местах лишения свободы. Согласно ст. 86 УК РФ не запрещается трудоустройство лиц, ранее отбывавших наказание в местах лишения свободы, однако в жизни субъекты предпринимательской деятельности иные работодатели, указанную категорию граждан трудоустраивать не желают, в том числе и условно осужденных.

В равноправном применении ч. 1 ст. 37 Конституции РФ явно усматривается проблема, связанная с невозможностью трудоустроиться, с которой сталкивается рассматриваемая категория граждан. Зачастую данная проблема вызвана тем, что, будучи осужденными к лишению свободы, люди быстро утрачивают рабочие навыки, у некоторых перестают существовать семейные, родственные, дружеские, социальные связи. Кроме того, ранее судимый, не имеет права заниматься педагогической деятельностью, что прямо указано в ст. 331 ТК России.

На протяжении длительного времени оказание помощи осужденным, освобождаемым от отбывания наказания сводилось к положениям ст. 181 УИК РФ, согласно которой

осужденным, освобождаемым из мест лишения свободы, обеспечивается бесплатный проезд к месту жительства, продуктовый набор или деньги, лишь на время проезда к месту жительства. Эта же норма предусматривала, что «...при отсутствии необходимой по сезону одежды или средств на ее приобретение осужденные, освобождаемые из мест лишения свободы, обеспечиваются одеждой за счет средств федерального бюджета. Им может быть выдано единовременное денежное пособие в размере, устанавливаемом Правительством Российской Федерации.»¹

Указанные меры являлись явно недостаточными, так как посредством их, освобожденные лица, оставались в поле государственного внимания лишь на короткое время. Далее такие лица оставались со своими проблемами одни, что не соответствовало, ни их личным интересам, ни интересам общества и государства, поскольку указанное положение вещей, создавало проблемы, связанные с совершением такой категорией граждан новых правонарушений, зачастую приводившими их назад в места лишения свободы. Разрешить указанную проблему и гарантировано восстановить конституционные права, рассматриваемой категории граждан призвана помочь государственная политика по адаптации таких лиц, которая проводится повсеместно, а теперь и в том числе, и в Российской Федерации, в силу формирования новых законодательных подходов.

25 января 2023 года Государственной Думой России принят Федеральный закон № 10-ФЗ «О пробации в Российской Федерации» (вступает в силу 01.01.2024). Законопроект, был подготовлен министерством юстиции. Согласно, данного закона предлагается лиц, освобожденных из специализированных учреждений, обучать и трудоустраивать, одновременно предусмотрены бесплатные виды помощи специалистов, таких как психологи и юристы. Согласно п.1 ч.1 ст. 5 указанного закона, под пробацией понимается «...совокупность мер, применяемых в отношении осужденных, лиц, которым назначены иные меры уголовно-правового характера, и лиц, освобожденных из учреждений, исполняющих наказания в виде принудительных работ или лишения свободы, которые оказались в трудной жизненной ситуации, в том числе ресоциализация, социальная адаптация и социальная реабилитация, защита прав и законных интересов указанных лиц...».² Одновременно рассматриваемый закон выделяет виды пробаций, а именно: исполнительную пробацию – как совокупность мер, применяемых уголовно-исполнительными инспекциями, не связанной с осужденными к лишению свободы и пенитенциарную пробацию – которая применяется непосредственно к лицам, отбывающим наказание в местах лишения свободы, освобождаемых и освобожденных из таких мест. С принятием вышеуказанного закона введено и законодательно зафиксировано новое понятие пробации, как системы адаптации лиц, освобожденных из мест лишения свободы к обществу.

Отрицательным фактором является то, что институты пробации давно и успешно реализованы, как в развитых странах Европы и США, так и в таких развивающихся, как Грузия, Узбекистан, Казахстан. В России данный институт не является новеллой, поскольку законодательно реализовывался на уровне отдельных субъектов Российской Федерации, что не характеризовало его как общегосударственный, признанный на высшем уровне государственной власти. При этом конституционные права и свободы как раз характеризуются как общегосударственная гарантированная и охраняемая ценность. В силу исключительной новизны указанного закона, отсутствует его единая, наработанная, общепризнанная практика применения, включая судебную практику, при распространении которой предстоит столкнуться с неизбежными проблемами, которые могли быть решены

¹ Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 № 1-ФЗ (ред. от 29.12.2022) // Интернет портал СПС КонсультантПлюс, <http://www.consultant.ru/popular/>.

² Федеральный закон от 06.02.2023 № 10-ФЗ «О пробации в Российской Федерации» // Интернет портал СПС КонсультантПлюс, <http://www.consultant.ru/popular/>.

ранее, при принятии этого закона. Положительным моментом можно назвать, хоть и запоздалую, но все же нашедшую законодательную реализацию института пробации в Российской Федерации. Одновременно в системе государственных органов исполнительной власти, предусматривающей наличие государственных органов в виде министерств, федеральных служб и федеральных агентств планируется создание Федеральной службы пробации, с предварительной штатной численностью 50 тысяч человек.

Смелова Елена Валентиновна - кандидат исторических наук, старший преподаватель кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Отечественные журналы общеполитического содержания как источник представлений русского общества об экономическом развитии США на рубеже XIX-XX вв.

В изучении взаимоотношений между народами существенное значение имеет исследование представлений одних народов о других. Этнические представления при этом, как отмечал историк Н.А. Ерофеев, оказываются одновременно двойным отражением: прямо они отражают народ, о котором говорят, но косвенно – народ, который составляет и разделяет эти характеристики¹.

В России рубежа XIX-XX вв. в условиях многочисленных дискуссий по экономическим проблемам, выдвинувшимся в стране на первый план, живой интерес вызвали вопросы, связанные с бурным экономическим развитием Соединенных Штатов Америки, занявшими первое место в мире по ведущим макроэкономическим показателям.

Одним из главных источников представлений, складывавшихся в русском обществе об экономическом развитии США в конце XIX – начале XX вв. являлась периодическая печать. Материалы, появлявшиеся на ее страницах, представляли собой в большей или меньшей степени оперативное средство передачи информации, позволяя читателю оценивать события если не по горячим следам, то по крайней мере с меньшим опозданием.

В данной статье предпринята попытка рассмотреть как источник представлений русского общества об экономическом развитии США на рубеже XIX-XX вв. ведущих российских журналов общеполитического содержания, главным образом, либерального направления.

Общеполитический («толстый») журнал в конце XIX – начале XX вв. был практически господствующим журнальным типом в России. Совмещая в «одной книге своего рода научную энциклопедию, литературно-художественный сборник и политическую газету», «толстый» журнал разрешал противоречие между потребностями интеллигенции (особенно провинциальной) и трудностями снабжения провинции книгами и периодикой².

Большая часть общеполитических журналов, которые стали объектом исследования в данной статье, начали издаваться еще во второй половине 60-х – первой половине 80-х гг. XIX в. («Вестник Европы», «Мир Божий», «Русское богатство», «Русская мысль», «Северный вестник»), с 1890- гг. стали выходить «Жизнь», «Новое слово», «Образование», с 1904 г. – «Правда». «Русская мысль» и «Правда» издавались в Москве, остальные журналы – в Петербурге. Все журналы выходили один раз в месяц. Для изучения представлений русского общества об экономическом развитии США на рубеже XIX-XX вв. эти издания представляют интерес прежде всего в следующих отношениях.

Во-первых, - в большом разнообразии жанров. Это были и научные, и публицистические статьи, и путевые записки, и произведения художественной литературы (очерки, повести), заметки в разделах «Хроника», «Иностранное обозрение» и т.п., библиографические обзоры. Не все из них в равной степени представляли «американскую тему» на страницах данных журналов. Более всего работ различных жанров по рассматриваемой теме печаталось в «Вестнике Европы», «Мире Божием». Эти журналы отличались достаточно подробными разделами хроники заграничных событий. По несколько публикаций имели «Жизнь», «Новое слово», «Правда», «Северный вестник». Как правило, это были статьи на актуальные темы (например, образование трестов в американской

¹ Ерофеев Н. А. «Туманный Альбион»: Англия и англичане глазами русских. М.: наука, 1982. С.9-10

² Махонина С.Я. Русская дореволюционная печать (1905-1914). М.: Изд-во Мос ун-та, 1991 С. 92.

промышленности) или о важнейших событиях современности (предвыборные кампании и т. д.). «Иностранное обозрение» «Русской мысли» главное внимание уделяло событиям в Европе, в текстах журнала встречались погрешности в написании имен.

Во-вторых, авторами публикаций являлись писатели и публицисты (П. Владыченко, В. Г. Короленко), экономисты (И. Х. Озеров, И. И. Янжул, А. А. Исаев), специалисты других отраслей науки (П. Г. Мижухев, Л. Крживицкий, Ф. Ф. Мартенс, В. Г. Тан, Ф. И. Кнорринг и др.), эмигрировавшие из России в США П. Тверской, И. Гурвич, И. Рубинов и другие.

В - третьих, главным достоинством публикаций общеполитических журналов являлось то, что авторы рассматривали экономическое развитие Соединенных Штатов в контексте истории страны в целом, в связи с событиями, происходившими в социально-политической сфере (партийно-политической борьбой, президентскими кампаниями 1896, 1900 гг., выборами в Конгресс, рабочим движением), образовании и культуре США. Это позволяло выявить общие и специфические закономерности экономических процессов, протекавших в стране, дать им всестороннюю оценку, в том числе с точки зрения применения опыта демократической Америки в царской России. В этом отношении материалы «толстых» журналов существенно обогащали публикации, в частности, общеэкономических и сельскохозяйственных изданий.

В - четвертых, нужно отметить, что рассматриваемые общеполитические журналы представляли различные оттенки либерализма: «Вестник Европы», «Русская мысль» относились к либерально-буржуазным изданиям, «Русское богатство» и «Северный вестник» - к либерально-народническим, самый левый лагерь представляли «Жизнь», «Новое слово», «Мир Божий», «Правда». Это обстоятельство сказалось и на характере отражения американской тематики.

Так, одной из важных проблем, обсуждавшихся на рубеже XIX-XX вв. являлось выяснение экономической и социальной значимости монополистических объединений, в том числе американских. Оживленную реакцию, частности, вызвала книга известного российского экономиста И. И. Янжула, выступившего с позиции признания закономерности возникновения и положительных социально-экономических последствий деятельности промышленных объединений США³. С точки зрения Янжула совпадали мнения других специалистов, однако она была встречена критикой рецензентов «Северного вестника» и «Русского богатства», выступивших против монополизации производства и в защиту мелких производителей⁴.

Подводя итог, можно констатировать, что на рубеже XIX-XX вв. общеполитические российские журналы либерального направления являлись одними из главных выразителей интереса российского общества к жизни Соединенных Штатов, включая экономическое развитие страны. Публикации на экономическую тему отличались разнообразием жанров, содержанием материала, целями написания, профессиональным статусом авторов. Дополняя в этих отношениях друг друга, они во многом способствовали формированию среди различных слоев российского общества представлений об американском экономическом опыте и возможности его использования в России. Вместе с тем, в силу фрагментарности освещения сюжетов и несомненной избирательности к различным аспектам американской тематики, а также проблем, связанных с получением в России информации о Соединенных Штатах (данный вопрос требует отдельного изучения), нельзя утверждать, что данные публикации давали целостную картину экономического развития США на рубеже веков.

³ Янжул И. И. Промысловые синдикаты или предпринимательские союзы для регулирования производства преимущественно в Соединенных Штатах Америки. СПб, 1895.

⁴ Исаев А.А. К Вопросу о синдикатах. (По поводу книги И. И. Янжула о синдикатах) // Северный вестник. 1895. №5 . С. 136-147.

Рыбакова Екатерина Александровна - обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Цыкина Елизавета Алексеевна - обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Лазарева Марина Николаевна - заведующий кафедрой государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Вопрос о конституционном контроле в Великобритании

Для того, чтобы полноценно раскрыть данную тему, необходимо сформулировать понятие конституционного контроля. В юридической литературе существует множество вариантов понимания указанного термина.

Так, например, Н.С. Бойко определяет конституционный контроль как деятельность по обеспечению проверки соответствия конституции нормативных актов, а также действий государственных органов, должностных лиц и иных субъектов конституционно-правовых отношений¹.

В свою очередь, О.В. Афанасьева за конституционным контролем закрепляет следующее понятие: «особый вид правоохранительной деятельности в государстве, заключающийся в проверке соответствия законов и иных нормативных актов конституции данной страны»².

А.В. Попова под конституционным контролем понимает «...функцию специально уполномоченного органа государственной власти по рассмотрению в особом процессуальном порядке вопроса о соответствии законодательства страны, правоприменительной практики, действий государственных органов конституции государства»³.

Исходя из вышеизложенного, под конституционным контролем, на наш взгляд, следует понимать деятельность компетентных государственных органов по осуществлению проверки, выявления и устранения несоответствия нормативных актов и действий субъектов конституционно-правовых отношений конституции государства. Под соответствием нормативных актов и действий участников конституционно-правовых отношений обычно понимается отсутствие противоречий предписаниям конституции.

Органы конституционного контроля не вправе отменять закон, они в первую очередь решают вопрос о его конституционности. Если закон, иной нормативный акт, отдельные статьи признаны неконституционными, тогда они получают официальное признание

¹ Бойко, Н. С. Конституционное право зарубежных стран : учебник для вузов / Н. С. Бойко, А. В. Иглин, И. А. Чуканов ; ответственный редактор А. В. Иглин. 3-е изд., испр. и доп. Москва : Издательство Юрайт, 2023. 426 с. (Высшее образование). ISBN 978-5-534-14955-5. Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. URL: <https://urait.ru/bcode/513448> (дата обращения: 11.04.2023).

² Афанасьева, О. В. Конституционное право зарубежных стран : учебник для вузов / О. В. Афанасьева, Е. В. Колесников, Г. Н. Комкова. 7-е изд., перераб. и доп. Москва : Издательство Юрайт, 2023. 401 с. (Высшее образование). ISBN 978-5-534-14242-6. Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. URL: <https://urait.ru/bcode/510482> (дата обращения: 11.04.2023).

³ Попова А. В. Конституционное право зарубежных стран : учебное пособие для вузов / А. В. Попова. 3-е изд., перераб. и доп. Москва : Издательство Юрайт, 2023. 168 с. (Высшее образование). ISBN 978-5-534-03572-8. Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. URL: <https://urait.ru/bcode/510586> (дата обращения: 11.04.2023).

недействующими. В этом случае суды, органы государственной власти, общественные объединения и граждане не вправе их применять.

Существует два основания возникновения конституционного контроля. Первое заключается в присвоении этого права судами, второе в присвоении этого права на основе обычая. И в последнем случае он осуществляется по частным искам граждан и юридических лиц. С 1920-х годов институт конституционного контроля предусматривают европейские конституции, однако более широкое распространение он получил после Второй мировой войны.

Считается, что сама идея конституционного контроля появилась в Великобритании в XVII веке в виде деятельности Тайного Совета, который был вправе отменять законы законодательных собраний колоний, в случае если они противоречили актам Парламента Великобритании. Это подтверждается также наличием Акта о действительности колониальных законов 1865 года. Он закреплял положение о признании актов колониальных парламентов недействительными только в случаях противоречия актам британского парламента, которые распространялись на данную колонию, приказам и положениям, изданным на его основе. Также не признавались недействительными законы колоний на основе несоответствия нормам общего права Великобритании. Затем, правда, этот закон к середине 1920-х годов утратил силу⁴.

Современное представление о конституционном контроле впервые появилось в США в 1803 году, а именно в связи с делом «Мэриберри против Мэдисона»⁵. Данным прецедентом было определено, что именно судебная ветвь власти, а не исполнительная или законодательная, является подходящей для отмены неконституционных законодательных актов. Федеральные суды, а в частности Верховный Суд США, стали иметь власть объявлять законы, противоречащие Конституции, не имеющими законной силы. Если рассматривать судебную систему Великобритании и полномочия соответствующих судов, то действительно, ни один из них не обладает тем функционалом, что описан Джоном Маршаллом в указанном деле.

В первую очередь, это связано с особенностями правовой системы Великобритании: писаной Конституции в традиционном понимании нет. Конституционно-правовой пласт расположен в четырёх самостоятельных группах: статутах, прецедентах, конституционных обычаях и доктринальных источниках. Таким образом, в государстве отсутствует единый нормативно-правовой акт высшей юридической силы: у судов нет документа, в соответствии с которым они могли бы определить противоречивость актов, его норм или действий органов государственной власти и их должностных лиц. Также это связано с тем, что исторически Парламент может принять решение практически по любому вопросу, и ни один исполнительный или судебный орган не может признать недействительным его акты в связи с противоречивостью материальной конституции Великобритании. Правда, компетенция британского Парламента была ограничена с учреждением региональных законодательных органов в Шотландии, Уэльсе и Северной Ирландии.

Тогда назревает вопрос: как в современном мире возможно защитить свои права в случае незаконности действий органов власти или положений издаваемого ими акта?

Мы считаем, что так называемый «контроль» всё-таки есть и содержится в административном праве Великобритании. Оно призвано поддержать равновесие между эффективной административной властью и защитой отдельных лиц и общества в целом от её

⁴ Учебное пособие. П. Н. Галанза, К. И. Батыр, Б. С. Громаков и др. М: Изд-во "Юридическая литература", 1969. 467 с.

⁵ Страшун, Б. А. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. Общая часть.: Учеб. для вузов / Рук. авт. колл. и отв. ред. Б.А. Страшун. 4-е изд., обновл. Москва : НОРМА: ИНФРА-М, 2010. 896 с. ISBN 978-5-89123-920-3. Текст : электронный. URL: <https://znanium.com/catalog/product/216065> (дата обращения: 11.04.2023). Режим доступа: по подписке.

злоупотребления. Таким образом, административные споры, как правило, связаны с деятельностью органов власти и охраной человеческих прав и свобод.

В данной сфере действует, например, Высокий суд, состоящий из трёх отделений: Королевской скамьи, Семейного отделения и канцелярии. Первое отделение и включает в себя так называемый Административный суд.

Административный Суд является судом как первой инстанции, так и контрольной (judicial review). Контроль осуществляется путём судебного пересмотра, то есть суд осуществляет проверку законности действий и бездействия центральных и местных органов власти, нижестоящих судов и трибуналов, а также других государственных органов и должностных лиц, выполняющих государственные функции. Как указано на сайте Высокого Суда, данная деятельность направлена и в том числе для оспаривания законности процедур, посредством которых то или иное решение (действие/бездействие органа) было принято, а не существа дела⁶.

По этой причине можно считать, что основанием для подачи апелляций является то, что решение выходило за рамки полномочий соответствующего закона или органа; что его усмотрение было необоснованно или незаконно использовано; принятые процедуры были несправедливыми; результат - нарушение прав человека. В качестве средства правовой защиты истец может потребовать, чтобы решения государственного органа были признаны недействительными и отменены; может запросить приказ заставить что-то сделать; или предотвратить незаконные действия.

Аналогичные дела в рамках своих полномочий могут рассматривать Верховный Суд Великобритании, Апелляционный суд и, не входящая в судебную систему страны, Палата Лордов.

В качестве примера приведем дело «Ридж против Болдуина»⁷. Суть заключалась в том, что Полицейское управление Брайтона уволило своего главного констебля - Чарльза Риджа, не предоставив ему возможности защитить свои действия. На что бывший главный констебль подал апелляцию, утверждая, что Комитет Брайтонской стражи, возглавляемый Джорджем Болдуином, действовал незаконно, прекратив его назначение в 1958 году после уголовного преследования против него. Палата лордов постановила, что комитет Болдуина нарушил доктрину естественной справедливости, поэтому увольнение было незаконным.

Или же дело «Падфилд против министра сельского хозяйства»⁸, в котором группа фермеров потребовала от Совета по маркетингу молока поднять причитающиеся им цены на молоко, но Совет отказался. Тогда фермеры подали жалобу министру сельского хозяйства, рыболовства и продовольствия в соответствии с разделом 19 (3) Закона о сельскохозяйственном маркетинге 1958 года. В соответствии с этим разделом, министр имел право распорядиться о том, чтобы жалоба была рассмотрена Комитетом по расследованию. Однако он отказался воспользоваться предусмотренными законом полномочиями и не указал причин своего отказа. Фермеры заявили о проступках со стороны министра, запросив так называемый «мандакус» - предписание должностному или иному лицу совершить действия, которые оно обязано совершить по закону. Палата лордов постановила, что министр воспрепятствовал достижению целей закона, поскольку неисполнение им полномочий было основано на неправильном понимании цели, для которой ему была дана власть. В итоге было вынесено решение, в соответствии с которым был издан приказ, предписывающий министру рассмотреть жалобу.

⁶ Официальный веб-сайт судов и трибуналов Соединенного Королевства: URL: <https://www.judiciary.uk/courts-and-tribunals/high-court/administrative-court/overview-of-the-administrative-court/> (дата обращения: 30.03.2023).

⁷ Ridge v Baldwin [1964] AC 40 URL: <https://www.nadr.co.uk/articles/published/ArbitrationOlderReports/Ridge%20v%20Baldwin%201963.pdf>

⁸ Падфилд против министра сельского хозяйства, рыболовства и продовольствия [1968] UKHL-1, [1968] A.C. 997, H.L. URL: <http://www.bailii.org/uk/cases/UKHL/1968/1.html>

Также скажем о деле «Министерство финансов против Ахмеда»⁹. В соответствии с разделом 1 Закона об Организации Объединенных Наций 1946 года¹⁰ Соединенное Королевство приняло Закон 2006 года о терроризме и Закон 2006 года об Аль-Каиде и Талибанах в целях исполнения своих обязательств по статье 25 Устава ООН, а также обеспечения выполнения Резолюции 1373 (2001) Совета Безопасности ООН. Целью Законов было предотвращение финансирования терроризма: было разрешено замораживание экономических активов всех лиц, указанных в Законе. Статья Закона о терроризме позволяла Министерству финансов назначать кого-либо, в отношении кого у него есть разумные основания подозревать, что оно «помогает или может способствовать» терроризму. Так, Казначейство включило в список подозреваемых Мохаммеда Джабара Ахмеда, а также Мохаммеда аль-Габру и Хани Эль Сайед Сабаеи Юсефа. Их банковские счета были заморожены, хотя им были выданы лицензии на получение пособий по социальному обеспечению. Они обратились с просьбой об отмене Закона.

Верховный суд постановил, что общая формулировка раздела 1 Закона Организации Объединенных Наций 1946 года не наделяла британские власти полномочиями издавать Закон. Резолюция № 1373 не была сформулирована с точки зрения разумного подозрения, поэтому, введя такую проверку, Закон 2006 года о терроризме вышел за рамки того, что было необходимо для соблюдения Резолюции 2001 года. Это означало, что Закон был незаконным (результатом превышения полномочий).

Таким образом, конституционный контроль в традиционном смысле в Великобритании отсутствует, однако большинство споров, носящих характер контроля за деятельностью государственных и местных органов власти, их решениями, рассматривается в административном порядке. По этой причине полномочия судов в этой сфере достаточно ограничены: они в большей мере направлены на ретроспективное признание действия/бездействия органа нарушающим основные права и свободы граждан. В этом и суть права Великобритании: приоритет отдается правам и интересам личности. В таком случае возможно ли применить британский опыт административного судопроизводства в Российской Федерации? Исходя из всего вышеизложенного, мы считаем, что это невозможно, так как в России уже имеется специализированный орган конституционного контроля – Конституционный Суд, который опирается в своей деятельности на кодифицированную Конституцию. Это подтверждает наличие в нашей стране конституционного контроля в современном смысле слова, и поэтому введение нечто подобного в административном судопроизводстве приведет не только к коллизиям в решениях судов, но и к разрушению судебной системы в целом.

⁹ Казначейство ее Величества против Ахмеда [2010] UKSC, URL: <http://www.bailii.org/uk/cases/UKSC/2010/2.html>

¹⁰ URL: <https://www.legislation.gov.uk/ukpga/Geo6/9-10/45?timeline=false>

Шанина Марина Эдуардовна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Московского государственного юридического
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Баскова Анна Валерьевна - доцент кафедры
государственно-правовых дисциплин Северо-
Западного института (филиала) Московского
государственного юридического Университета
имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат
юридических наук

Проблемы гражданско-правовой защиты фирменного наименования

Фирменное наименование является средством индивидуализации участников гражданского оборота. Критерии фирменного наименования можно вывести из содержания статей 54, 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), где указано, что фирменное наименование могут иметь только коммерческие организации с указанием своей организационно-правовой формы, указанием его в учредительных документах и включенное в единый государственный реестр юридических лиц¹.

Среди средств индивидуализации коммерческого юридического лица фирменному наименованию законодатель уделил наименьшее внимание, что объясняется очевидной простотой возникновения права.

В настоящее время одной из основных проблем в сфере защиты прав на объекты интеллектуальной собственности является защита фирменного наименования.

Не редко возникают споры между организациями при использовании сходных наименований.

Юридическое лицо, зарегистрировавшееся под фирменным наименованием уже существующей организации, может вводить в заблуждение потребителей относительно осуществления различных видов деятельности. Гражданское законодательство не предусматривает запрета на выбор фирменного наименования на стадии регистрации его в едином государственном реестре юридических лиц.

Регистрирующий орган обратился с исковым заявлением к акционерному обществу «Объединенная редакция изданий Мэра и Правительства Москвы» об обязанности изменить фирменное наименование.

Истец основывал свои требования на том, что наименование ответчика содержит устойчивое общеизвестное буквенное сочетание, исполнительного органа государственной власти – Правительство Москвы, что может ввести в заблуждение потребителей и возникновением у них ассоциации участия государства в деятельности организации.

Суд, указав на необходимость наличия согласования такого наименования Геральдическим советом города Москвы, отсутствие такого согласования послужило основанием для удовлетворения исковых требований в полном объеме и обязанности ответчика изменить фирменное наименование, с чем согласился суд апелляционной инстанции.

Однако, Суд по интеллектуальным правам, выводы судов первой и апелляционной инстанции не поддержал. Суд по интеллектуальным правам указал на отсутствие в судебных актах сведений о моменте создания ответчика в качестве юридического лица, указывая на тот факт, что его регистрация была произведена до введения четвертой части ГК РФ в действие.

¹ Шергунова, Е.А., Силакова, О.Н. Проблемы защиты фирменных наименований юридических лиц / Е.А. Шергунова, О.Н. Силакова // Известия Юго-Западного государственного университета. 2016. № 6. С. 273.

Кроме того, суды не учли, что не требуется согласование с Геральдическим советом города Москвы фирменного наименования, в том случае, если имеется иной правовой акт города Москвы допускающий использование словесных символов города Москвы.

Таким образом, Суд по интеллектуальным правам решение суда первой инстанции и постановление апелляционной инстанции отменил, направил дело на новое рассмотрение (постановление Суда по интеллектуальным правам от 13.01.2023 по делу № А40-29101/2022).

Самой на наш взгляд основной проблемой является трактовка понятия «сходство до степени смешения». При регистрации юридического лица, экспертиза фирменного наименования не проводится, как же тогда при возникновении спора между организациями установить критерии сходства? ГК РФ не закрепляет понятие «сходство до степени смешения», так же как не устанавливает и его критерии. Можно сказать, что сходство до степени смешения – это ассоциация фирменных наименований между собой, несмотря на отдельные отличия².

Исходя из судебной практики, можно сделать вывод о том, что сходство до степени смешения определяется по содержанию в фирменных наименованиях одинаковых слов и словосочетаний.

Так, акционерное общество «Электросетьстройпроект» (далее – истец) обратилось в Арбитражный суд Республики Крым с требованием к обществу с ограниченной ответственностью «Электросетьстройпроект Крым» (далее – ответчик) об обязании последнего прекратить использование своего фирменного наименования, являющегося сходным до степени смешения с фирменным наименованием истца в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым истцом.

Истец мотивировал свои требования на основании статей ГК РФ тем, что ответчик был зарегистрирован позднее, осуществлял схожие виды деятельности.

В ходе исследования материалов дела суды пришли к следующим выводам, регистрация истца была произведена ранее, чем регистрация ответчика, ответчик, зарегистрированный в качестве юридического лица, осуществлял аналогичную деятельность с истцом.

Кроме того, как указывается в Информационном письме Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» обозначение считается сходным до степени смешения, если оно ассоциируется с другим наименованием, несмотря на их отдельные отличия. В данном случае фирменное наименование ответчика имеет абсолютное звуковое и графическое сходство с истцом, имеющееся дополнительное слово «Крым» не влияет на сходство наименований, но может ввести потребителя в заблуждение.

Требования истца были удовлетворены судом первой инстанции, а суд апелляционной инстанции согласился с его выводами (постановление Двадцать первого арбитражного апелляционного суда от 01.06.2021 по делу № А83-13306/2020).

Еще одним примером из судебной практики можно привести постановление Суда по интеллектуальным правам от 14.03.2023 по делу № А28-372/2022. Регистрирующий орган (далее – заявитель) обратился в суд с требованием к обществу с ограниченной ответственностью «Росмассив-плюс» (далее – общество) об изменении фирменного наименования. Основывая свои требования на том, что наименование общества содержит производные слова от слов «Российская Федерация», «Россия».

² Доронина, С. В. «Сходство до степени смешения»: лингвистический аспект / С. В. Доронина // Юрислингвистика. 2016. №5. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/shodstvo-do-stepeni-smesheniya-lingvisticheskiy-aspekt> (дата обращения: 20.03.2023).

Суд апелляционной инстанции не согласился с выводами первой инстанции и удовлетворил требования заявителя. Так как слово «Росмассив» является составным и имеет один из корней «рос», ассоциирующийся с Российской Федерацией.

Исследуя данную проблему, стоит перейти к тому, что при частичном запрете использования фирменного наименования, лицо чье нарушено право на фирменное наименование вправе потребовать от запрета использования сходного наименования при осуществлении аналогичной деятельности, совпадающей с деятельностью правообладателя.

Получается, что при удовлетворении таких исковых требований лицо, в противоправно использовавшее средство индивидуализации правообладателя, вынуждено будет прекратить использовать фирменное наименование в отношении аналогичного вида деятельности, но и в отношении других видов деятельности, на которые исключительное право правообладателя не распространяется.

Таким образом, можно сделать вывод, что при наличии пробелов в законодательстве такое средство индивидуализации, как фирменное наименование достаточно урегулировано нормами права, но остаются вопросы при разрешении споров, связанных со сходными наименованиями организаций, нерешенными вопросы такие как, использование тождественного фирменного, а также механизм защиты правообладателя такого фирменного наименования на стадии регистрации юридического лица.

ДИСКУССИОННАЯ ПЛОЩАДКА
«ЧАСТНОЕ ПРАВО И СУДОПРОИЗВОДСТВО В УСЛОВИЯХ
СОВРЕМЕННЫХ РЕАЛИЙ: ТЕНДЕНЦИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ПРОБЛЕМЫ
ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ»

Акименко Алёна Евгениевна – обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Попович Марина Михайловна – доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

К вопросу о понятии наследственного договора

Наследственное право – подотрасль гражданского права, которая до недавнего времени являлась одной из наиболее стабильных и мало изменяемых. Однако, с 1 июня 2019 г. вступил в силу Федеральный закон от 19. 07. 2018 г. N 217-ФЗ “О внесении изменений в статью 256 части первой и третью Гражданского кодекса Российской Федерации”, который ввел наследственный договор как новый вид оснований наследования. Данная реформа обещала носить революционный характер, ведь и институт, введенный ею, является, на наш взгляд, прогрессивным и необходимым на практике. При этом на сегодняшний момент мы вынуждены констатировать, что наследственный договор остается не известен широкой общественности. Все это приводит нас к вопросу о том, почему такой интересный институт не может стать востребованным на практике.

В п. 1 ст. 1140.1 ГК РФ законодатель определил, что это договор, условия которого определяют круг наследников и порядок перехода прав на имущество наследодателя после его смерти к пережившим наследодателя сторонам договора или к пережившим третьим лицам, которые могут призываться к наследованию¹.

Стремясь осмыслить суть новой правовой конструкции, авторы приводят собственные определения наследственного договора, но нередко это приводит к новым вопросам.

Одни авторы приводят емкие, не ограничивающие содержание определения. А.Н. Аникеева пишет, что: “наследственный договор - это соглашение, заключенное между наследодателем и любым лицом, которое может призываться к наследованию по закону или по завещанию”².

Добавляя в свое определение перечень условий, который включает в себя наследственный договор, Е.А. Суханов определяет его как соглашение, которое заключается наследодателем с одним или несколькими лицами из числа тех, которые могут призываться к

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья): Федеральный закон от 26.11.2001 N 146-ФЗ; ред. от 14.04.2023; Принят Государственной Думой 1 ноября 2001 года; Одобрен Советом Федерации 14 ноября 2001 года Текст: электронный // КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/ (дата обращения: 22.04.2023).

² Аникеева А.Г. Проблемы правоприменения норм законодательства о наследственном договоре / А.Г. Аникеева. // Нотариус. 2021. N7. С.23-26. URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=CJI&n=139862#rl1wecTHukEyMLhK> (дата обращения 20.04.2023 г.). Режим доступа: для зарегистрир. пользователей. Текст: электронный.

наследованию, по поводу определения круга наследников и порядка перехода к ним имущества после смерти наследодателя³.

Таким образом, для дальнейшего исследования вопроса о понятии наследственного договора, определим его содержание. Так, содержание договора образуют его условия, а содержание наследственного договора, исходя из смысла вышеприведенной нормы, образуют условия о круге наследников и о порядке перехода прав на имущество. Однако, если условие о круге наследников толкуется однозначно, то “порядок перехода прав на имущество” - условие, которое вызывает недопонимание.

Так, С.Л. Будылин пишет, что под порядком перехода имущества авторы законодательной инициативы понимали как указание на «вид и размер» передаваемого имущества или порядок их определения⁴. Однако, на наш взгляд, вид и размер имущества могут быть определены конструкцией «предмет договора». Д. Н. Кархалев, размышляя о существенных условиях наследственного договора, в качестве таковых называет только предмет договора, но указывает, что наследственный договор должен содержать условие о круге наследников и порядок перехода имущества. Автор также говорит, что права и обязанности по договору связаны с порядком перехода имущества⁵. Таким образом Д.Н. Кархалев различает предмет договора и порядок перехода имущества, но не дает четкого определения последнего.

Вообще, само условие о порядке перехода прав на имущество, на наш взгляд, вызвано возможностью определить в наследственном договоре следующие моменты.

Так, в том же п.1 ст. 1140.1 ГК РФ законодатель указывает, что наследственный договор может возлагать на участвующих в нем лиц, обязанность совершить какие-либо не противоречащие закону действия имущественного или неимущественного характера, в том числе исполнить завещательные отказы или завещательные возложения. Таким образом, законодатель дает основание для деления наследственных договоров в зависимости от того, содержит ли он встречную обязательство наследника.

Более того, в соответствии с абз. 2 п. 1. ст. 1140.1 ГК РФ сами последствия, предусмотренные наследственным договором, могут быть поставлены в зависимость от обстоятельств, наступивших или нет ко дню открытия наследства⁶.

Таким образом, у нас появляются различные формы, в которых может выражаться наследственный договор:

1. Наследственный договор может только определять круг наследников, не устанавливая обязательств другой стороне договора или условий наступления предусмотренных им последствий;

2. Наследственный договор может определять круг наследников, и предусматривать условия наступления предусмотренных им последствий, не являющиеся при этом встречной обязанностью для другой стороны договора;

³ Суханов Е. А. Гражданское право: учебник в 4 т. Т. II: Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. / Е. А. Суханов. 2 – е изд., перераб. и доп. Москва : Статут, 2019. ISBN 978-5-8354-1552-6. Текст: непосредственный. С. 227.

⁴ Будылин С.Л. Договор с покойником. Реформа наследственного права России и зарубежный опыт / С. Л. Будылин. Закон. 2017. №6.С.32-43.URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=CJI&n=108218#09761435371182579> (дата обращения: 19.04.2023). - Режим доступа: для зарегистр. пользователей. - Текст : электронный.

⁵ Кархалев Д.Н. Наследственный договор / Д. Н. Кархалев. Нотариус. 2020. N 2. С. 32 – 36. URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=CJI&n=128957#045763357722197484> (дата обращения: 20.04.2023). Режим доступа: для зарегистр. пользователей. Текст: электронный.

⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 01.03.2023) // Консультант плюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/ (дата обращения: 22.04.2023).

3. Наследственный договор может определять круг наследников и устанавливать для другой стороны встречную обязанность;

4. Наследственный договор может определять круг наследников и устанавливать для другой стороны встречную обязанность, при этом ставя наступление предусмотренных им последствий в зависимость от обстоятельств наступивших или нет ко дню открытия наследства.

Также чтобы понять, что представляет собой “порядок перехода прав”, обратимся к толковому словарю Ожегова. Так, одно из толкований (на наш взгляд, наиболее подходящее) слова “порядок” звучит следующим образом: “Правила, по к-рым совершается что-н.; существующее устройство, режим. П. выборов, голосования. Ввести новые порядки. Школьные порядки”⁷.

Действительно, исходя из такого понимания, говоря о порядке перехода прав, мы говорим о том, каким образом, по каким “правилам” будет осуществляться данный переход: будет ли переход поставлен в зависимость от выполнения или невыполнения наследником встречной обязанности или наступления, ненаступления определенного условия, и перейдет ли это имущество стороне договора или третьему лицу.

Наличие разных вариантов перехода прав на имущество позволяет по-разному использовать наследственный договор, достигая различных целей.

И таким образом мы приходим к выводу, что наследственный договор - это правовая конструкция, которая может принимать самое разное выражение, путем различного сочетания предусмотренных законом порядков перехода прав на имущество:

- допуская возможность установить встречную обязанность в наследственном договоре, возникает вариант, когда таким условием будет содержание наследником наследодателя при обеспечении ему определенных условий жизни. И таким образом, наследственный договор сможет стать альтернативой договору пожизненного содержания с иждивением;

- допуская возможность предусмотреть определенное обстоятельство, от наличия или отсутствия которого будет зависеть действие договора, наследодатель сможет, например, завещать имущество внуку в случае получения им высшего образования, и тем самым побудить наследника к определенному поведению;

- не ограничивая наследственный договор содержанием встречного обязательства или обстоятельств, от которых зависит его действие, законодатель вводит возможность заключения многостороннего договора между наследодателем и его наследниками, в котором они совместно определяют, какое имущество достанется каждому из них после смерти наследодателя. Мы считаем, подобный договор в таком варианте позволит избежать споров о наследстве, а также обеспечит ситуацию, при которой каждый из наследников со дня открытия наследства приступит к владению той вещью, которая ему предусмотрена.

Еще один вопрос, возникающий при анализе третьего из приведенных вариантов, заключается в том, всегда ли наследственный договор заключается с лицом, которому будет передано имущество после смерти наследодателя.

Так, в своей работе А.Г. Гусейнова в качестве итога предлагает следующее определение: «это договор, заключаемый наследодателем с избранным (-ыми) им в соответствии с законом лицом (лицами) с целью передачи такому лицу (лицам) определенного имущества наследодателя, в котором наследодатель вправе возложить на это

⁷ Толковый словарь Ожегова. URL: <https://slovarozhegova.ru/word.php?wordid=22837> (дата обращения: 22.04.2023). Текст: электронный. Режим доступа: свободный.

лицо (этих лиц) обязанности имущественного или неимущественного характера либо поставить переход имущества в зависимость от определенных обстоятельств»⁸.

Объясним возникший у нас вопрос на примере, когда отец заключает многосторонний договор с двумя своими детьми о том, что после его смерти картина, написанная им, перейдет определенному музею изобразительного искусства либо своему другу. В таком договоре определен наследник и, в целом, порядок перехода права - без встречного обязательства и вне зависимости от обстоятельств.

Вновь обращаясь к норме п. 1 ст. 1140.1 мы видим, что наследственный договор определяет условия перехода имущества к «пережившим наследодателям сторонам договора или к пережившим третьим лицам». Исходя из буквального толкования, можно сделать вывод, что конструкция, выше нами описанная, имеет место быть. Однако, мы говорим о наследственном договоре, то есть о двусторонней либо многосторонней сделке. В соответствии с п. 3 ст. 154 ГК РФ для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех или более сторон (многосторонняя сделка)⁹. Таким образом, мы можем сделать вывод о том, что лицо, к которому по договору перейдет имущество в любом случае должна быть стороной такого договора. При этом возможность заключения наследственного договора в той его конструкции, которая вызвала наши рассуждения, в случае, если и дети наследодателя, и его наследник-друг будут сторонами договора, также неоднозначна. Получается, что в таком случае договор будет заключаться не только с лицом, которому перейдет предусмотренное в договоре имущество после смерти наследодателя, но и лица, в отношении которых не решается вопрос о том, какое имущество перейдет к ним, то есть, которые по данному договору ничего не получают.

Следовательно, вопрос о том всегда ли наследственный договор заключается с лицом, которому будет передано имущество после смерти наследодателя требует дополнительного законодательного пояснения.

Таким образом, мы убедились, что наследственный договор - это правовая конструкция, которая может находить свое выражение в различных вариантах условий. Именно поэтому так важно иметь цельное и подробное правовое регулирование данного института. К сожалению, на сегодняшний день, нормы, посвященные наследственному договору, вызывают недопонимание и разночтения. Возможно, именно поэтому революционная норма не может найти своего широкого применения на практике.

⁸ Гусейнова А. И. Понятие и правовая природа наследственного договора. / А. И. Гусейнова. Текст: непосредственный // Закон и право. 2020. № 3. С. 55.

⁹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 14.04.2023) // Консультант плюс. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/ (дата обращения: 22.04.2023).

Аксенова Елена Ильинична – обучающаяся магистратуры Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Макарьин Андрей Альбертович – доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса, Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Модернизация лесного законодательства Российской Федерации и её влияние на лесопользователей

Согласно Указу Президента РФ от 07.05.2018 N 204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года»¹ одним из важнейших направлений является формирование устойчивого развития лесного комплекса Российской Федерации.

Проблемы сохранения и использования лесов становятся всё более многообразными и сложными. Изменяются стандарты управления лесами, которые должны отвечать возросшим международным, социальным, экологическим и экономическим требованиям.

В связи с чем, согласно Стратегии развития лесного комплекса Российской Федерации до 2030 года², лесопромышленная отрасль сейчас находится на пороге масштабных изменений. Цифровизация, лесовосстановление, борьба с пожарами и незаконной заготовкой — являются теми основными задачами, которые поставлены Стратегией перед Федеральным агентством лесного хозяйства.

Основным нововведением, позволяющим достичь запланированных целей, можно считать внедрение Федеральной государственной информационной системы лесного комплекса (ФГИС ЛК). Полномасштабный запуск ФГИС ЛК запланирован в три этапа с окончанием срока к 01.01.2025г. Следует подчеркнуть, что практически все принимаемые нормативно-правовые акты в лесной отрасли сейчас направлены на создание и успешное функционирование данной системы.

Рассмотрим основные изменения, которые наибольшим образом коснулись участников сделок с древесиной на данном этапе.

С «01» января 2022 года на смену традиционного бумажного сопроводительного документа на транспортировку древесины пришёл электронный (далее – ЭСД). Данная форма была введена Постановлением Правительства РФ от 06.12.2021 № 2214.³ Процесс

¹ Указ Президента РФ от 07.05.2018 N 204 (ред. от 21.07.2020) "О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года" // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 20.02.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

² Распоряжение Правительства РФ от 11.02.2021 N 312-р Об утверждении Стратегии развития лесного комплекса Российской Федерации до 2030 года [Электронный ресурс] // Официальный интернет-портал правовой информации. Режим доступа: <http://www.pravo.gov.ru/> 13.01.2023 г. Текст: электронный

³ Постановление Правительства РФ от 06.12.2021 N 2214 (ред. от 30.12.2022) "Об утверждении формы электронного сопроводительного документа на транспортировку древесины и продукции ее переработки..."

формирования ЭСД выглядит следующим образом: организация – собственник круглого леса, зарегистрированная на портале госуслуги и ЛесЕГАИС, через руководителя или уполномоченного работника формирует в мобильном приложении (ЛесЕГАИС.mobile v1.08) или сайте (<https://m.lesegais.ru/>) QR-код для перевозки древесины. На практике чаще всего ЭСД создают водители лесовозов, поскольку в момент формирования QR-кода прикрепляются географические координаты места создания.

При внедрении ЭСД лесопользователи столкнулись с целым рядом проблем: недоступность Интернет-соединения в делянках или на удалённых складах; отсутствие у работников или перевозчика подтвержденного аккаунта на портале госуслуги; нехватка ресурсов для обеспечения водителей необходимой техникой (планшеты, смартфоны) и знаниями для управления ею и др.

С целью выявления отношения и степени готовности лесопользователей к изменениям в лесном законодательстве в части прослеживаемости древесины мною в декабре 2021г. было проведено социологическое исследование. Выборка составила 108 человек, работающих в разных организациях во всех 8 федеральных округах Российской Федерации.

По состоянию на 18 декабря 2021 года 80,6% организаций лесной отрасли к введению ЭСД не были готовы (рисунок 1), поскольку еще не было выпущено ни приложения, ни разъяснений к нему.



Рис.1 Готовность организаций к введению ЭСД

Также исследование выявило, что только у 5% организаций не возникает трудностей в толковании нормативно-правовых документов, связанных с этими изменениями; а наличие всех ресурсов для выполнения новых требований есть всего у 14,8% опрошенных.

Ответственность за транспортировку древесины без оформленного в установленном лесным законодательством порядке сопроводительного документа предусмотрена ч.5 ст. 8.28.1 КоАП РФ. Санкцией данной статьи является административный штраф довольно внушительных размеров (на юридические лица от 500 тыс. руб.). Именно поэтому вопрос ЭСД действительно занимает особое место в деятельности лесопользователей.

Спустя больше года практики применения требований электронной формы сопроводительного документа основные проблемы, в т.ч. технические в части программного обеспечения для формирования ЭСД, не решены в полном объёме. Не налажен механизм взаимодействия Рослесхоза и ГИБДД: сотрудники предъявляют повышенные требования даже во время сбоев программы, в связи с чем задерживают на длительный период времени машины, перевозящие лесопroduкцию, организации терпят убытки.

Рассматривая судебную практику по ч.5 ст. 8.28.1 КоАП РФ (с даты введения ЭСД – 01.01.2022г.), можно выделить несколько ключевых аспектов.

Во-первых, с учетом внушительной санкции к юр. лицам чаще всего привлекаются к ответственности должностные лица, на которых возложена обязанность формирования ЭСД.

Во-вторых, доводы о малозначительности (с. 2.9. КоАП РФ) совершенного административного правонарушения для судебных инстанций всех уровней чаще всего не являются основанием для освобождения от административной ответственности (Постановление Первого кассационного суда общей юрисдикции от 02.09.2022 N 16-5422/2022.; Постановление Третьего кассационного суда общей юрисдикции от 03.03.2023 N 16-691/2023). Однако, принимая во внимание ранее описанные технические неполадки, например, отсутствие интернета при формировании ЭСД, суд может применить ст. 2.9. КоАП РФ и прекратить производство по делу (Постановление Ярцевского городского суда Смоленской области от 03.03.2023 по делу N 5-20/2023).

В-третьих, при рассмотрении дел по ч.5 ст. 8.28.1 КоАП РФ особая роль отводится гражданским правоотношениям – договору поставки лесопродукции. Сторонам при заключении договора и осуществлении фактических действий по нему следует учитывать место перехода права собственности на лес, поскольку этот аспект устанавливает ответственного за формирование ЭСД. На практике уполномоченные лица пытаются привлечь к административной ответственности ненадлежащее лицо (например, перевозчика вместо собственника), что в последствии приводит к прекращению дела в связи с отсутствием состава правонарушения (Постановление Восьмого кассационного суда общей юрисдикции от 11.11.2022 N 16-8175/2022; Постановление Восьмого кассационного суда общей юрисдикции от 13.09.2022 N 16-6164/2022).

Следующим масштабным изменением является появление концепции балансовой модели учёта древесины ЛесЕГАИС, правовая основа которой изложена в Федеральном законе от 04.02.2021 N 3-ФЗ.⁴ Сущность заключается в обеспечении полной прозрачной цепочки движения лесопродукции: с места рубки до конечного покупателя, в т.ч. готовой продукции.

Данной концепцией уже внедрены такие понятия, как МСД – места (пункты) складирования древесины; ОЛИ – объект лесоперерабатывающей инфраструктуры, ОПП – отчет о продукции переработки и др.

Сама балансовая система, несмотря на обширный перечень подзаконных актов, имеет целый ряд недоработок, пробелов и коллизий, что неоднократно подчеркивалось крупнейшими лесоперерабатывающими компаниями на Круглом столе «Государственное регулирование оборота древесины в Российской Федерации» (г. Вологда, 7 декабря 2022 года)

Внедрение нового функционала балансовой модели в систему ЛесЕГАИС несет целый ряд рисков для компаний: в частности, блокировка МСД для отгрузок с отрицательными остатками или транспортного средства в случае непогашенного ЭСД могут привести к полной остановке деятельности малых предприятий. При этом указанные блокировки не подкреплены нормативно, нарушаются права лесопользователей. В частности, на складе может храниться древесина нескольких собственников, и отрицательные остатки одного из них фактически заблокируют возможность отгрузок и другим на данном МСД.

⁴ Федеральный закон от 04.02.2021 N 3-ФЗ (ред. от 19.12.2022) "О внесении изменений в Лесной кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части совершенствования правового регулирования лесных отношений"// Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 13.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Ключевым моментом решения проблем балансовой модели и электронного сопроводительного документа, на мой взгляд, является расширение длительности этапов внедрения новшеств в обязательную практику компаний. Это позволит разработчикам исправить все выявленные ошибки, а лесопользователям изучить нормативную базу, обучить сотрудников и провести первичную инвентаризацию.

Альштадт Ольга Алексеевна – обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), магистр.

Научный руководитель:

Кондратовская Светлана Николаевна - доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент.

Субсидиарная ответственность юридических лиц: разбор судебной практики.

Правовое регулирование юридических лиц в Российской Федерации довольно подробно отражено и прописано в законодательстве страны. Так же, как и несение ответственности перед кредиторами за невыполнение обязательств перед ними. Однако стоит учитывать, что ответственность юридического лица перед кредиторами и ответственность контролирующего лица перед кредиторами – это абсолютно разные механизмы. Так принято считать, поскольку по общему правилу следует, что юридическое лицо самостоятельно несет ответственность по своим обязательствам, не зависимо от учредителей и иных контролирующих лиц. Но из данного правила есть некоторые исключения. Таким исключением стоит считать привлечение контролирующего лица к субсидиарной ответственности.

Некоторые ученые в своих трудах считают данное явление за «снятие корпоративной вуали»¹. Рассматривая данное понятие, стоит рассмотреть его более детально. Снятие корпоративной вуали подразумевает под собой привлечение к ответственности фактически руководящее ситуацией лицо по обязательствам самого юридического лица, что свою очередь влечет признание юридического лица не самостоятельным субъектом права. То есть в таких ситуациях стоит рассматривать не формальные, а фактические взаимоотношения, даже если учредитель юридически не связан с юридическим лицом. К таким явлениям стоит отнести и институт субсидиарной ответственности.

Так, в Федеральном законе о несостоятельности (банкротстве) указывается, что в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53, в п.1, подтверждается, что такой механизм как привлечение к субсидиарной ответственности является исключительным, и что контролирующие лица несут ответственность по обязательствам должника². В соответствии со ст. 61.11 ФЗ указывается, что если у юридического лица нет фактической возможности исполнить свои обязанности перед кредиторами, то лица, контролирующие должника могут быть привлечены к субсидиарной ответственности для погашения задолженности перед ними³.

Таким образом, законодатель, вводя механизм субсидиарной ответственности юридических лиц, дает возможность кредиторам требовать погашения обязательств перед

¹ Ломакин Д.В. Концепция снятия корпоративного покрова: реализация ее основных положений в действующем законодательстве и проекте изменений Гражданского кодекса РФ // Вестник ВАС РФ. 2012. N 9. С. 32.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.2017 N 53 "О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве" // Российская газета. N 297. 2017. 29 декабря.

³ Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 28.12.2022) "О несостоятельности (банкротстве)"

ними, даже если по каким-либо причинам конкурсной массы должника (юридического лица) не хватает для исполнения обязательств.

Законом предусмотрены специальные основания, на основании которых кредиторы могут подать заявление о привлечение контролирующего должника лица к субсидиарной ответственности. Данные основания в свою очередь презюмируют виновность контролирующего лица в невозможности погашения требований кредиторов. Так в п.2 ст. 61.11 ФЗ перечислены соответствующие основания.

Однако, стоит рассмотреть, всегда ли у кредиторов хватает доказательств для применения этих оснований, и возможно ли при их первичном наличии привлечь контролирующих лиц к субсидиарной ответственности.

Рассмотрим Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа⁴. В данном Постановлении отражено, что податель жалобы ООО «КроссВейв» обратился в Арбитражный суд Владимирской области с требованием о привлечении контролирующих лиц к субсидиарной ответственности по обязательствам должника ООО «Выгодные покупки». Заявитель указывает такие основания как – не передача документации управляющему, в следствии чего не было возможности на корректное формирование конкурсной массы, совершение действий, существенно ухудшивших финансовое положение должника, не своевременная подача заявления о банкротстве. Суд первой инстанции удовлетворил заявление частично, суд апелляционной инстанции оставил без изменения решение суда первой инстанции.

При рассмотрении данного обособленного спора суды опирались на доказательства, предоставленные заявителем. Арбитражный суд Волго-Вятского округа указывает, что задолженность перед ООО "КроссВэй" на протяжении более трех лет так и не погашена. Утверждение подателя жалобы о наличии у должника по состоянию на 2020 год активов (запасов) на сумму более 14 млн рублей, лишь подтверждает тот факт, что не передача временному управляющему документации должника привела к невозможности формирования конкурсной массы, а также факт злостного уклонения контролирующих должника лиц от проведения расчетов с кредитором - ООО "КроссВэй". При таких обстоятельствах суд правомерно привлек контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности на основании статей 61.11 и 61.12 Закона о банкротстве.

В данном споре кредитор смог правомерно доказать свою позицию, в следствии чего суд вынес судебный акт о привлечении контролирующего лица к субсидиарной ответственности по специальным основаниям, указанным в Федеральном законе.

Однако судебная практика знает случаи, когда доказательств бывает недостаточно или данные доказательства, могут приниматься как доказательства непосредственной вины контролирующего должника лица.

Рассмотрим Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа⁵. Акционерное общество "Евраз объединенный Западно-Сибирский металлургический комбинат" обратился в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с заявлением о привлечении к субсидиарной ответственности по обязательства общества с ограниченной ответственностью "Городской центр экспертиз - экология" контролирующего лица. В данном обособленном споре одним из оснований для привлечения к ответственности было совершение действий (бездействий), существенно ухудшивших финансовое положение должника. Заявителем указывается, что погашение требований

⁴ Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 30.03.2023 N Ф01-955/2023 по делу N А11-12469/2020

⁵ Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 14.03.2023 N Ф07-21758/2022 по делу N А56-65372/2020

кредиторов невозможно вследствие бездействия контролирующего должника лица, выразившегося в непринятии мер по взысканию с работника ущерба, нанесенного должнику.

При недоказанности оснований привлечения к субсидиарной ответственности, но доказанности противоправного поведения контролирующего лица, влекущего иную ответственность, в том числе установленную статьей 53.1 ГК РФ, суд принимает решение о возмещении таким контролирующим лицом убытков. Однако вопреки доводам подателя жалобы, у судов отсутствовали основания для переквалификации действий контролирующего лица и привлечения его к ответственности в виде убытков, причиненных должнику в результате привлечения последнего к административной ответственности. Потому что заявитель в своем заявлении не ссылаясь на то, что должнику был причинен ущерб действиями контролирующего лица, направленными на дачу взятки должностному лицу, а только указывала на необходимость возмещения данных убытков с работника должника.

В связи с чем, суд посчитал недоказанным бездействие контролирующего должника лица, которое существенно ухудшило финансовое состояние, что повлекло за собой невозможность расчета по обязательствам с кредиторами.

Таким образом, при более детальном рассмотрении судебной практики стоит отметить, что по одним и тем же основаниям привлечения к субсидиарной ответственности контролирующего лица, решения судебных органов могут носить диаметрально противоположных характер.

Законодатель дает кредиторам механизм для восстановления нарушенных прав не только самим должником, но и непосредственно контролирующим его лицом. Такое расширение возможностей несет как позитивные, так и в некотором роде негативные последствия. С одной стороны, кредиторы более защищены на законодательном уровне, что само по себе может служить предупреждением противоправных действий по отношению к кредиторам. С другой стороны, бремя доказывания приведенных ими дополнительных оснований ложится на самих кредиторов, что в свою очередь не всегда гарантирует удовлетворения заявленных ими требований.

Бакастов Андрей Андреевич – обучающийся
Северо – Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина(МГЮА)

Научный руководитель:

Шелепина Елена Александровна - заведующий
кафедрой гражданского права и гражданского
процесса Северо – Западного института
(филиала) Университета имени О.Е.
Кутафина(МГЮА)

Проблемы определения предмета договора коммерческой концессии в предпринимательской деятельности.

Благодаря проведенному анализу рынка через специальный ресурс - statista.com, можно заметить тенденцию, связанную с увеличением продажи франшиз на территории Российской Федерации. Так в 2022 году, договор коммерческой концессии заключали 3095 раз, что на 11.3 процента чаще, чем 2015 году. Такая тенденция ни могла не заинтересовать цивилистов, так как возросло значение договора в экономических отношениях, а практика при этом осталась неоднозначной.

Считаем необходимым рассмотреть вопрос, связанный с определением предмета договора коммерческой концессии, так как именно предмет является существенным условием данного документа, без которого договор считается незаключенным.

Понятие договора Коммерческой концессии дано в ч. 1 ст. 1027 ГК – это договор, по которому одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс, принадлежащих правообладателю, исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау)¹.

Легальное определение четко обозначило, что предметом договора является передача комплекса исключительных прав. Однако понятия «комплекса прав» законодатель нам не дает, откуда возникают вопросы: какие исключительные права должны передаваться по договору коммерческой концессии, все ли такие права должны быть переданы обязательно, можно ли передать по договору концессии только право использования товарного знака или знака обслуживания?

Комплекс передаваемых прав по договору коммерческой концессии достаточно обширен, из-за этого научная литература разделилась во мнениях, отвечая на вопрос, что же все-таки к нему относить.

Так Е.А. Суханов к исключительным правам, которые относятся к предмету договора, относит те, которые индивидуализируют товары, производимые правообладателем, а также коммерческий опыт, деловую репутацию, техническое содействие, консультативное содействие².

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации Часть 4 [Электронный ресурс] : федер. закон от 18.12.2006 N 230-ФЗ (в ред. от 01.07.2017 N147-ФЗ) // КонсультантПлюс : справ. правовая система. ВерсияПроф. Электрон. дан.

² Гражданское право. Учебник: Т. 2. полутом 1. [Текст] / под ред. Е.А. Суханова. М.: Волтерс Клувер, 2018. С. 162

М. И. Брагинский и В. В. Витрянский делят передаваемый комплекс прав на Императивные права и Диспозитивные. То есть, некоторые права обязательны для того, чтобы договор считался заключенным, а другие стороны согласуют сами³.

Основываясь на классификации М. И. Брагинского и В. В. Витрянского, А. Попов включает в обязательный элемент договора товарный знак и знак обслуживания⁴. При этом автор акцентирует особое внимание на том, что фирменное наименование передаваться не может, в силу прямого указания закона, а именно Пункт 2 ст. 1474 ГК РФ.

А. Попов в своей работе не случайно указал на тот факт, что товарный знак и/или знак обслуживания являются обязательным элементом договора коммерческой концессии. Отражение данной концепции мы можем найти и в самом Гражданском Кодексе. В комплекс исключительных прав законодатель в первую очередь ставит именно товарный знак и знак обслуживания, а потом через присоединительный союз перечисляет остальные исключительные права, которые возможно включить в предмет данного договора. Отсюда вопрос «возможно включить в договор», значит можно и не включать вовсе? Это не так. Под комплексом прав понимается два и более, значит должны быть переданы хотя бы два права на использование исключительных прав, а иначе такой договор будет считаться лицензионным договором, и регулироваться уже будет ст. 1235 ГК РФ.

Остается вопрос, может ли договор коммерческой концессии считаться заключенным, если в предмете согласованна передача на использование двух и более исключительных прав, но не передается право на использование товарного знака? В данном случае нам необходимо обратиться к судебной практике. 30 ноября 2011 года ООО "Айкудеми Интернешнл" заключили договор с ООО "Студия передовых технологий", по которому передали право использования результатов своей интеллектуальной деятельности, ноу-хау, имидж, изображения для коммерческих знаков, а также руководство по фирменному стилю "Brand Book" (Задokumentированные правила развития и основы идентификации торговой марки⁵.) Далее "Айкудеми Интернешнл", полагая, что "Студия передовых технологий" нарушила обязательства по оплате роялти и штрафа подала исковое заявление в Арбитражный суд Новосибирской области. Суд установил, что заключенный между сторонами договор является договором коммерческой концессии и указал, что данный договор содержит комплекс исключительных прав, которые истец передал ответчику, а ввиду отсутствия государственной регистрации, данный договор является ничтожным. "Айкудеми Интернешнл" оспорило данные выводы в Верховном суде, сославшись на то, что в их договоре не передавалось право использования товарного знака или знака обслуживания, которые являются неотъемлемой частью. Верховный суд указал: «Квалифицировав спорный договор, как договор коммерческой концессии, суды не установили, на какой конкретно товарный знак (знак обслуживания) были переданы права по договору, являлся ли истец правообладателем какого-либо зарегистрированного товарного знака, права на использование которого переданы пользователю по договору»⁶. Ввиду данного факта суд отменил решения нижестоящих инстанций. Следовательно, из приведенной выше практики видно, что договор коммерческой концессии, без указания в нем на передачу права на использование товарного знака или знака обслуживания не может квалифицироваться таковым.

³ Брагинский М. И. Договорное право. Книга 5 (комплект из 2 книг) [Текст]/ М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. М.: Статут, 2019. С. 59.

⁴ Попов А. Ищем предмет в концессии / А. Попов // [Электронный ресурс]. URL: Справочноправовая система «КонсультантПлюс». (дата обращения 10.04.2018).

⁵ Брэнд-Бук // Академик URL: <https://dic.academic.ru/dic.nsf/business/18137> (дата обращения: 27.03.2023).

⁶ Решение от 27 апреля 2022 г. по делу № А60-50258/2020 // Судебные и нормативные акты РФ URL: <https://sudact.ru/arbitral/doc/DJxud8rvDN5H/> (дата обращения: 27.03.2023).

Подводя итоги, хотелось бы отметить, что договор коммерческой концессии имеет достаточно сложный предмет, который требует тщательной проработки на этапе создания. Необходимо помнить, что в предмет договора входит передача именно комплекса исключительных прав, а значит, в таком договоре должны передаваться права на использование товарного знака и/или знака обслуживания, и еще хотя бы одно исключительное право или право использования его. Для квалификации договора заключенным необходима, также, его государственная регистрация, а также регистрация товарного знака, право на использование, которого планируется передаваться.

Беляков Даниил Иванович – обучающийся магистратуры Северо-Западного института (филиала)

Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Грудцына Л.Ю. – профессор кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е.Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, профессор

История становления института защиты прав интеллектуальной собственности за рубежом

История возникновения и развития права интеллектуальной собственности ведёт своё начало ещё в глубокой древности. Уже тогда люди осознавали ценность оригинальных произведений, необходимость в их сохранении и защите. Первые зачатки правовых механизмов защиты авторских произведений появились в таких мощных цивилизационных центрах как Древняя Греция и Древний Рим. В силу своей экономической, политической и культурной развитости, в правовых порядках этих античных государств существовали правовые механизмы, дававшие возможность творцам защищать свои творения. Так, в Афинах авторы литературных произведений, в особенности произведений драматической направленности – комедии и трагедии, могли передавать оригиналы своих трудов в публичные учреждения, защищавшие их от искажений и плагиата. При этом, уровень правосознания граждан в сфере защиты интеллектуальной собственности был достаточно высок – такое правонарушение как плагиат стигматизировался, рассматривался как поступок, позорящий честь гражданина и зачастую наказывался изгнанием из полиса.¹ Римскому праву, как наиболее прогрессивной правовой традиции того времени, уже тогда были известны некоторые юридические понятия в области права интеллектуальной собственности: например, понятие гонорара как формы оплаты творческого труда.²

Однако полного юридического оформления института авторских прав и тем более создания механизмов их защиты в античных государствах не произошло. Классик отечественной цивилистики И.А. Покровский писал по этому поводу следующее: «Не только в правовых системах примитивных народов, но даже еще в праве римском духовная деятельность подобного рода не давала никаких субъективных прав на ее продукты их авторам и не пользовалась никакой правовой защитой».³

Среди причин отсутствия такой правовой защиты исследователи чаще всего выделяют несерийный характер создания и распространения античными авторами своих произведений. Ввиду отсутствия технологий, позволяющих авторам в больших количествах воспроизводить

¹ Латышев В.В. Очерк греческих древностей / URL: <http://centant.spbu.ru/sno/lib/lat/index.htm> (дата обращения: 10.02.2023) СПб, 1899. С.231. Режим доступа: свободный. Текст: электронный

² Близнец И.А. Актуальные проблемы авторских и смежных прав. / URL: <http://www.lib.ru/PRAWO/BLIZNEC/zakon.txt> (дата обращения: 10.02.2023) И.А. Близнец. Москва, 2001 Режим доступа: свободный. Текст: электронный

³ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права / URL: http://www.consultant.ru/edu/student/download_books/book/pokrovsky_ia_osnovnye_problemy_grazhdanskogo_prava (дата обращения: 10.02.2023) И.А. Покровский. Москва Статут, 2013. – 219 с. Режим доступа: свободный. Текст: электронный

и распространять свои литературные и художественные труды, разветвлённая система правовой защиты прав этих авторов не являлась необходимой.

Другой причиной отсутствия специального законодательства, защищающего интеллектуальную собственность, являлось использование норм права собственности для разрешения споров, касающихся продуктов интеллектуальной деятельности. Особенно ярко это проявлялось в Древнем Риме, где институт права собственности был развит наиболее полно. В собственности авторов находился оригинал произведения либо же несколько рукописных копий, если речь шла о литературных произведениях. Аналогично и с картинами художников – оригинал и малое количество перерисованных копий находились у автора картины. Данное обстоятельство позволяло не отделять произведение как нематериальный объект от своего физического носителя, что давало возможность относить произведение к объектам права собственности.

«Насколько мало ценилась в римском праве духовная деятельность сама по себе, видно уже из того, что в классическую эпоху, например, поэма, написанная на чужом писчем материале, или картина, нарисованная на чужой доске, принадлежали не поэту или художнику, а собственнику писчего материала или доски».⁴

Таким образом, несмотря на имеющиеся предпосылки, полноценного образования института права интеллектуальной собственности в древних античных государствах не произошло.

Не произошло этого и в Средние века. Неким прообразом авторского права в это время была так называемая система «привилегий», существовавшая в средневековой Европе. Привилегия представляла из себя право, которым лицо наделялось государством, на создание определённого результата интеллектуальной деятельности и последующую охрану этого результата от неправомерного посягательства. Привилегии выдавались на различные виды таких результатов: изобретения, технологии, книгопечатание и т.д.

Первая привилегия на книгопечатание была предоставлена правительством Венеции немецкому книгопечатнику Иоганну фон Шпейеру в 1469 году. Срок её составлял 5 лет. Впоследствии выдача привилегий получила всё большее распространение по всей территории средневековой Европы.

Однако, говорить о системе привилегий как о средневековом аналоге современного института защиты авторских прав нельзя, и на это указывают следующие причины.

Во-первых, результаты интеллектуальной деятельности всё ещё рассматривались как объекты материального мира, прочно связанные со своими физическими носителями. Даже несмотря на развитие технологии книгопечатания, трансформировавшую характер распространения произведений в сторону массовости, интеллектуальная, духовная составляющая произведений авторов ценилась невысоко – книги, переводы, произведения художественного искусства относились больше к ремесленным товарам. По мнению Н.В. Щербак, «говорить о том, что права авторов получили постепенное признание, было бы явным преувеличением, так как авторы того времени рассматривали самих себя как предпринимателей и стремились скорее заработать капитал, чем защитить своё произведение и свои персональные права».⁵

Во-вторых, привилегия представляла из себя отдельный, по своей сути подзаконный акт, который наделял рядом правомочий отдельное лицо по усмотрению государства либо

⁴ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права / URL:

http://www.consultant.ru/edu/student/download_books/book/pokrovsky_ia_osnovnye_problemy_grazhdanskogo_prava (дата обращения: 10.02.2023) И.А. Покровский. Москва Статут, 2013. – 219 с. Режим доступа: свободный. Текст: электронный

⁵ Щербак Н.В. Авторские и смежные права в системе интеллектуальных прав. Диссертация на соискание учёной степени доктора юридических наук. М.2022. Текст: непосредственный.

его представителя. Соответственно, получить юридическую защиту своих прав мог далеко не каждый автор или издатель произведения. При таких обстоятельствах привилегии зачастую использовались как инструмент политического воздействия – например, авторы литературных произведений получали привилегию на книгопечатание под условием наличия в текстах произведений элементов цензуры.

Средневековые привилегии дали толчок в развитии законодательства о защите прав интеллектуальной собственности, однако в силу своей явной избирательности и политизированного характера, а также отсутствия стимулирования творческих и научных интенций духовных деятелей, они не могли удовлетворить интересы всех авторов и стать фундаментом для построения оптимальной системы защиты прав интеллектуальной собственности.

В связи с этим, традиционно в науке появление самостоятельных законодательных актов, регулирующих отношения охраны и защиты прав интеллектуальной собственности, связывают с более поздним историческим периодом. Так, по мнению Н.Л. Стремечкой, первым законодательным актом, принятым лишь в начале XVIII века и закрепившим право на воспроизведение и распространение произведений за их авторами был Статут королевы Анны, принятый в 1709 году.⁶ Официальное наименование этого документа - Акт поощрения учёности путем передачи экземпляров печатных книг авторам или покупателям таких экземпляров в указанные в нем сроки («An act for the encouragement of learning, by vesting the copies of printed books in the authors or purchasers of such copies, during the times therein mentioned») – уже указывает на основную цель и сущность этого акта, а именно стимулирование творческой деятельности представителей интеллектуальной сферы, посредством правовой защиты их авторских прав. Статут содержит развёрнутое обоснование своего появления и постулирует цели, которые преследует: «Принимая во внимание, что печатники, книготорговцы и другие лица в последнее время часто позволяли себе печатать, перепечатывать и публиковать или заставлять печатать, перепечатывать и публиковать книги и другие произведения без согласия авторов или владельцев, такие книги и сочинения наносят им очень большой вред и слишком часто к разорению их самих и их семей: для предотвращения такой практики в будущем и для поощрения ученых людей сочинять и писать полезные книги; убедительно просим Ваше Величество, чтобы настоящий акт был принят...».⁷ Такое принципиально новое целеполагание в регулировании защиты прав интеллектуальной собственности сильно отличается от той крайне прагматичной и ангажированной системы привилегий, существовавшей в Европе до этого.

Одним из наиболее важных положений этого акта является указание на то, что правом на текст обладает его автор. Таким образом, произведение было отделено от своего материального носителя и признавалось самостоятельным объектом правовой защиты.

Ещё одной важной особенностью Статута является закрепление понятия копирайта, означающего право на охрану опубликованного произведения и запрет его распространения без согласия автора. Третьим лицам запрещалось тиражировать произведение без согласия автора в течении 14 лет с возможностью для автора продлить данный срок один раз.

Таким образом, с введения в действие Статута королевы Анны в Европе начался процесс формирования института защиты авторских прав. Данный документ в значительной предопределил не только становление законодательства об интеллектуальной собственности

⁶ Стремечкая Н.Л. Взаимосвязь авторского права и смежных прав как институтов гражданского права//Информационно-правовой портал «Гарант» // URL: <https://base.garant.ru/4058421/> (дата обращения: 10.02.2023). Н.Л.Стремечкая «Законодательство», №8, 2002 г. Режим доступа: свободный. Текст: электронный

⁷ The Statute of Anne, 1710 // URL: https://avalon.law.yale.edu/18th_century/anne_1710.asp / (дата обращения: 10.02.2023) Режим доступа: свободный. Текст: электронный

в европейских державах, но и в постепенно зарождавшихся в те годы Соединённых Штатах Америки. Так, в 1790 году Конгрессом был принят первый в США Закон об авторском праве, который по содержанию во многом соответствовал Статуту королевы Анны: срок охраны интеллектуальной собственности также составлял 14 лет с опцией продления, необходимость в регистрации авторских прав и т.д. Данный закон стал отправной точкой для формирования традиции законотворчества в области защиты прав интеллектуальной собственности в США.

С течением лет, в условиях увеличения межнациональных экономических связей, в международном сообществе наметилась необходимость в создании единых стандартов регулирования отношений по защите авторских контента. Так, в 1886 году крупнейшие европейские государства того времени подписали Бернскую конвенцию - первый крупный документ, устанавливающий нормативную систему защиты авторских прав на литературные и художественные произведения, регламентирующий понятийный аппарат, объекты правовой охраны, порядок регистрации произведений и т.д. Данный акт предопределил дальнейшее развитие международного законодательства в данной области.

Генезис законодательства об интеллектуальной собственности проходил под сильным влиянием технологического прогресса, который обуславливал необходимость в создании определённых правовых механизмов, защищающих авторов и других правообладателей от нарушений. Более позднее становление данного института в сравнении с иными является следствием позднего развития технологий распространения авторского контента. По этой же причине лишь в XIX веке было положено начало международной унификации правил и норм, направленных на защиту прав интеллектуальной собственности.

Берняцкая Дарья Алексеевна – обучающаяся
Частного профессионального образовательного
учреждения Иркутского техникума экономики и
права (ЧПОУ ИТЭП)

Научный руководитель:

Распутин Людмила Петровна – преподаватель
правовых дисциплин высшей категории
Частного профессионального образовательного
учреждения Иркутского техникума экономики и
права (ЧПОУ ИТЭП)

Развитие ИТ – технологий в судебной деятельности

В современном мире развитие общества находится на довольно новом этапе совершенствования, который характеризуется всеобщей информатизацией и компьютеризацией. Данные термины предполагают постепенный переход всех субъектов общества на систему электронного документооборота. Проведение подобных трансформаций способствует упрощению взаимодействия между всеми участниками правоотношений, свободного получения всей необходимой информации и её обмена между собой. Такие изменения затронули все виды государственной власти, в том числе и судебную.

Учитывая перспективу внедрения информационных технологий в судебную систему Правительство Российской Федерации разработало долгосрочную Федеральную целевую программу «Развитие судебной системы России на 2007 – 2011 гг.»¹. Данная программа стала отправной точкой процесса развития технологий в судопроизводстве страны. Она подразумевала под собой внедрение начальной цифровизации в судебную инфраструктуру: образование автоматизированных судебных систем, разработка сайтов судов с сети Интернет, введение единой информационной правовой базы и электронных банков судебных решений, систем межведомственного взаимодействия и аудиопотоколирования судебных заседаний.

Вторым этапом развития электронного правосудия стало утверждение Правительством Российской Федерации долгосрочной целевой программы «Развитие судебной системы на 2013 – 2024 гг.»², которая стала продолжением развития информатизации в судах Российской Федерации и в настоящее время достаточно успешно реализуется. Данной программой поставлены задачи повышения открытости и доступности правосудия, создания всех необходимых условий для его осуществления, а также объективного освещения деятельности судов всех уровней судебной системы в средствах массовой информации.

Тематика применения информационных технологий в Российской Федерации не теряет своей актуальности до настоящего времени, что обуславливается довольно обширным рядом причин, влияющих на данный фактор. Но прежде всего это связано с большой площадью нашей страны и необходимостью применения дистанционной судебной

¹ Постановление Правительства РФ от 21 сентября 2006 г. N 583 "О федеральной целевой программе "Развитие судебной системы России" на 2007 - 2012 годы" //Собрание законодательства Российской Федерации от 9 октября 2006 г. N 41 ст. 4248

² Постановление Правительства РФ от 27 декабря 2012 г. N 1406 "О федеральной целевой программе "Развитие судебной системы России на 2013 - 2024 годы"// Собрании законодательства Российской Федерации от 7 января 2013 г. N 1 ст. 13

деятельности, в целях обеспечения возможности отправления правосудия на всей территории Российской Федерации без каких – либо затруднений.

В результате проведения информационных реформ в судах появилась концепция электронного правосудия. Так, в декабре 2019 года Совет судей Российской Федерации одобрил Концепцию информационной политики судебной системы на 2020 – 2030 гг.³ Основная направленность принятого документа заключается в гармонизации правоотношений судебной власти и общества, гласности и открытости судопроизводства и совершенствовании системы доступа к информации о деятельности судов.

Углубляясь в исследуемую тему, следует определить значение термина «электронное правосудие». Согласно данной Концепции, электронное правосудие представляет собой способ осуществления правосудия, основывающийся на использовании информационных технологий, позволяющих применять в судопроизводстве безбумажный обмен информацией в электронно – цифровом виде между всеми участниками судебного процесса.⁴ В настоящее время к технологиям судопроизводства относятся системы аудио- и видеозаписи, видео-конференц-связи, электронный вариант подачи заявлений, электронная форма судебного приказа и многое другое.

Разумеется, внедрение электронных средств в процесс судопроизводства выводит его на более высокий уровень развития, создает условия для системного управления движением дела от его возбуждения до вынесения решения, дает возможность работникам аппарата суда вести график управления делом, осуществлять контроль за продвижением дела, обеспечивать эффективную связь с представителями сторон и автоматизацию процесса управления делом. Данные факторы в конечном итоге значительно повышают эффективность правосудия.

На сегодняшний день мы видим, что в Российской Федерации элементы информационных технологий уже внедрены в судебную деятельность, и довольно успешно функционируют. Рассмотрим каждый элемент более подробно.

В наши дни деятельность федеральных судов общей юрисдикции в полном объеме обеспечивается Государственной автоматизированной системой «Правосудие». В Арбитражных судах применяется совокупность интегрированных программно – технических средств, включающих системы автоматизации судопроизводства, информационные системы «Картотека арбитражных дел», «Мой арбитр» и «Банк решений арбитражных судов».

Все названные системы обеспечивают электронный документооборот в уголовном, гражданском и административном судопроизводстве и создают при этом единое информационное пространство федеральных судов общей юрисдикции и арбитражных судов.

При рассмотрении данного вопроса также не стоит забывать, сколько дел рассматривается судами за год. Так, только за 2022 год судами общей юрисдикции рассмотрено 39 млн дел. И нужно помнить, что чаще всего в судебном процессе выступают граждане, зачастую нуждающиеся в поддержке со стороны государства, или профессиональные участники споров в арбитраже, которые способны обеспечить надлежащую подготовку и ведение в процессе своих представителей. Все это определяет допустимые пределы и объемы востребованности внедрения информационных технологий

³ Концепция информационной политики судебной системы на 2020 - 2030 годы (одобрена Советом судей РФ 5 декабря 2019 г.)

⁴ Концепция информационной политики судебной системы на 2020 - 2030 годы (одобрена Советом судей РФ 5 декабря 2019 г.)

во всех видах судопроизводства, а также необходимость обеспечения равных возможностей для всех участников процессуальных правоотношений.

Сейчас всем гражданам открыт доступ к личному кабинету, через который они могут направлять в суд процессуальные обращения и документы в электронном виде. В таком же формате можно получить ответ по существу своего обращения или вынесенный по делу судебный акт. Такая возможность стала доступна 1 января 2017 года и с этого времени востребованность электронных ресурсов не перестает расти. Так, в 2022 году количество поданных документов в электронном виде в федеральные суды общей юрисдикции составило более 3 млн, а количество обращений к portalу ГАС «Правосудие» превысило 4 млрд запросов.

К развитию информационных технологий в судебной деятельности можно отнести и использование системы видео-конференц-связи, которая уже довольно успешно применяется во многих судах общей юрисдикции и арбитражных судах. Данная система стала очень актуальна на территории нашей страны с учетом ее обширности и начала работы апелляционных и кассационных судов. Активное применение видео-конференц-связи позволило повысить оперативность проведения судебных заседаний и значительно сократить транспортные расходы граждан.

Правительством Российской Федерации поставлена цель и в дальнейшем расширять применение современных технологий для еще большего повышения эффективности правосудия. Так, планируется развивать системы электронного обмена документа между судами, использование облачных технологий, формирование электронных дел для ознакомления сторон с материалами дела. Все это с применением цифровых технологий получит свое развитие в разрабатываемом с 2021 года суперсервисе «Правосудие онлайн», который в дальнейшем станет основой для цифрового правосудия.

Суть «Правосудия онлайн» заключается в предоставлении возможности гражданам через личный кабинет портала «Госуслуги» знакомиться с материалами дела, оплачивать в режиме онлайн государственную пошлину, получать судебные решения в электронном виде и многое другое. Предусматривается электронная рассылка извещений, а граждане смогут участвовать в судебных процессах в режиме веб-конференции, предварительно пройдя биометрическую идентификацию. Иначе говоря, появится возможность выступить в суде даже со своего личного телефона, находясь дома.

В марте текущего года Председатель Совета судей Российской Федерации Виктор Момотов сообщил о том, что в будущем году запланирован запуск "Правосудие-онлайн". При этом в Судебном департаменте при Верховном суде РФ уточнили, что разработка суперсервиса находится в завершающей стадии и скоро начнется тестирование.

Однозначно, это очень ожидаемые изменения, так как интеграция данного сервиса с порталом «Госуслуги» значительно повысит возможности граждан и упростит процедуру обращения в суд, а также еще больше сократит подачу обращений и документов в бумажном виде.

Как мы видим, технологии не стоят на месте, активно и динамично развиваются, делая нашу жизнь все более удобной, деятельность государственных органов доступной и открытой, а оказание государственных услуг более быстрым и своевременным.

Внедрение информационных технологий в судебную деятельность является важным этапом в развитии судопроизводства в Российской Федерации. С каждым годом участие в судебных разбирательствах для граждан становится доступнее и открываются все более новые возможности в отправлении правосудия как судами общей юрисдикции, так и арбитражными судами.

Борисевич Екатерина Романовна – обучающаяся магистраты Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Юрчак Екатерина Валерьевна – доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук

Институт компенсации морального вреда: проблемы теории и практики

Институт компенсации морального вреда получил свое закрепление в системе российского гражданского права несколько десятилетий назад. Впервые раскрытие содержания такой категории, как «моральный вред», было закреплено в «Основах гражданского законодательства СССР и республик» от 31.05.1991 г. Данный законодательный акт определял моральный вред через физические или нравственные страдания. Считается, что именно этот период времени послужил отправной точкой для становления и дальнейшего развития отечественного института компенсации морального вреда¹.

Данный институт не подвергся закреплению, а наоборот, в течение всего времени своего функционирования развивался, расширяя свое влияние и включая в себя новые положения. В связи с этим институт компенсации морального вреда занял довольно основательное место в цивилистической науке.

В настоящее время требование компенсации морального вреда является довольно распространенным при рассмотрении споров в судебном порядке. Данный факт свидетельствует об усилении института компенсации морального вреда, вызванном потребностью граждан в обеспечении защиты своих нарушенных прав. В связи с этим необходимо акцентировать внимание на существующие проблемы рассматриваемого института.

Обращаясь к проблемам теории, которые существуют в институте компенсации морального вреда, одной из самых традиционных является дискуссия относительно обоснованности выражения «нравственных и физических страданий» через такую категорию, как «моральный вред». Так, цивилист Шичанин А.В. утверждает, что используемое в законодательстве понятие «моральный вред» является неудачным, поскольку не позволяет полностью отразить психологическую сторону рассматриваемого вреда. По этой причине он предлагает вместо понятия «моральный вред» использовать такой термин, как «психический или психологический вред»².

¹ Закиров Р.Ю., Азмуханов Р.Р. Компенсация морального вреда: актуальные проблемы теории и практики // Юридический вестник Дагестанского государственного университета. 2022. №3. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/kompensatsiya-moralnogo-vreda-aktualnye-problemy-teorii-i-praktiki> (дата обращения: 19.03.2023)

² Шичанин А. В. Проблемы становления и перспективы развития института возмещения морального вреда: автореф. дис. канд. юрид. наук. М., 1995. С. 64.

В свою очередь, другие ученые, например, Кузнецова Н.В. настаивает на введении в использование дефиниции, отражающей идеальную природу изучаемого явления, а именно «неимущественный или нематериальный вред»³.

Тем не менее, даже при наличии продолжающихся дискуссий, следует отметить тот факт, что понятие «моральный вред», можно сказать, «прижилось» в российском гражданском праве, а также укоренилось в общественном сознании. В связи с этим, отсутствует острая необходимость в пересмотре данного термина. Также следует отметить, что формальная замена в законодательстве понятия, обозначающего физические и нравственные страдания, не будет иметь какого-либо влияния на практическую сторону института компенсации морального вреда. Однако если перед законодателем встанет вопрос о поиске альтернативы понятию «моральный вред», то наиболее приемлемой заменой будет являться термин «психический вред». Это можно объяснить тем, что именно нравственные (т.е. психические) страдания выступают определяющим центральным элементом данного вреда и, как правило, присутствуют при претерпевании гражданином физических страданий. Например, человек при испытании на себе физической боли чувствует подавленность. Кроме того, термин «психический вред» используется в других государствах, таких как Австралия и Новая Зеландия.

Одной из самых обсуждаемых проблем практики института компенсации морального вреда является отсутствие предусмотренных законодательством четких критериев, с помощью которых определение размера компенсации морального вреда характеризовалось бы, прежде всего, единообразием.

Статья 1101 Гражданского кодекса РФ содержит критерии довольно общего и абстрактного характера, не позволяющие конкретизировать то, какой размер компенсации морального вреда является уместным и достаточно справедливым при причинении вреда определенных характера и тяжести. Закон перечисляет такие критерии, как характер испытываемых страданий, который подлежит определению исходя из фактических обстоятельств дела, а также индивидуальных особенностей потерпевшей стороны, степень вины лица, причинившего вреда, требование соблюдения принципов разумности и справедливости. В отношении критерия «индивидуальные особенности потерпевшего» встает вопрос о его содержании. Например, подлежит ли включению в данный критерий «имущественное положение потерпевшего».

Научная литература относительно цели компенсации морального вреда придерживается такой концепции: «Указанная компенсация выражается в предоставлении потерпевшей стороне возможности за счет взыскания компенсации пережить положительные эмоции, которые соразмерно перекрывали бы физические или нравственные страдания»⁴. Следовательно, можно предположить, что более обеспеченному человеку для испытания положительных эмоций необходим больший размер компенсации морального вреда. Для примера возьмем две ситуации, возникшие при определении размера компенсации.

Предположим, что суд берет во внимание имущественное положение потерпевшей стороны при взыскании компенсации морального вреда. И в данной ситуации имущественное положение, как его, так и причинителя вреда, находится примерно на одном уровне. Здесь у суда, вероятнее всего, не возникнет каких-либо трудностей при определении размера компенсации, которая бы отвечала требованиям разумности и справедливости, и

³ Кузнецова Н. В. Проблемы компенсации морального вреда в уголовном процессе: дис. канд. юрид. наук. Ижевск, 1997. С. 38 с.

⁴ Олефиренко С.П. Актуальные вопросы определения размера компенсации морального вреда // Вестник ЧелГУ. 2008. №22. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/aktualnye-voprosy-opredeleniya-razmera-kompensatsii-moralnogo-vreda> (дата обращения: 20.03.2023).

которая бы удовлетворила потерпевшего и не поставила в явно тяжелое материальное положение причинителя вреда.

Однако как быть, если имущественное положение сторон значительно отличается, и потерпевшая сторона является в значительной степени обеспеченнее причинителя вреда? Из данной ситуации следуют две отличные друг от друга позиции. С одной стороны, в случае удовлетворения требования компенсации, обозначенную выше цель института компенсации морального вреда можно будет считать достигнутой. Но при этом явно будет затронут баланс, а также нарушены такие принципы, как равенство и справедливость в отношении причинителя вреда. С другой стороны, если суд примет решение о взыскании компенсации, не являющейся обременительной для лица, причинившего вред, и потерпевший останется неудовлетворенным таким решением, то в этом случае встает вопрос о прямом назначении рассматриваемого института и о его надобности, если он будет носить лишь формальный характер, а не являться реально действующим средством защиты нарушенных прав.

Согласно пункту 29 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15.11.2022 № 33 «О практике применения судами норм о компенсации морального вреда» суд вправе принять во внимание тяжелое имущественное положение причинителя вреда, но с обязательным подтверждением соответствующих доказательств (к примеру, отсутствие заработка по причине инвалидности, уплата алиментов). Кроме того, тяжелое имущественное положение причинителя вреда не может рассматриваться, как основание для отказа во взыскании компенсации морального вреда⁵.

Тем не менее, судебная практика практически не содержит решений, в которых суды при определении размера компенсации морального вреда ссылались бы на имущественное положение потерпевшего и (или) причинителя вреда. Так, в апелляционном постановлении Ярославского областного суда от 28.04.2022 г. суд при определении размера компенсации морального вреда фактически учел сведения об имущественном положении осуждённого и его семьи и снизил с заявленных потерпевшим 500 000 рублей компенсации морального вреда до 300 000 рублей⁶.

В заключение хотелось бы отметить, что востребованность института компенсации морального вреда показала необходимость его дальнейшего развития и усиления в качестве одного из основных способов защиты гражданских прав.

⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15.11.2022 № 33 «О практике применения судами норм о компенсации морального вреда». URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_431485/ (дата обращения: 20.03.2023).

⁶ Апелляционное постановление Ярославского областного суда от 28.04.2022 г. по делу № 22-843/2022 URL: <https://sudact.ru/regular/doc/NuMsl4fuAGmq/> (дата обращения: 20.03.2023).

Вихарева Вероника Евгеньевна – обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Богданов Дмитрий Евгеньевич – профессор кафедры гражданского права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, доцент.

Проблемные аспекты обеспечения права потребителя на безопасность товара

Право на безопасность товара является одним из основных прав потребителей, регулирование и защита которого с развитием российского рынка являются наиболее приоритетными. Это обусловлено низким качеством некоторых товаров, использованием небезопасного сырья и материалов при их производстве, недостоверностью товаросопроводительных документов.

Требования к безопасности товаров установлены как на государственном, так и на международном уровне правового регулирования. Например, Решение Комиссии Таможенного союза от 28.05.2010 N 299 "О применении санитарных мер в Евразийском экономическом союзе" регулирует санитарные, эпидемиологические, гигиенические требования к продукции на территории стран-участниц. Решение включает перечень товаров, которые подлежат государственному санитарному и эпидемиологическому контролю. Этот перечень включает пищевые продукты, одежду, обувь, товары для детей, парфюмерные и косметические средства, табачные изделия, пестициды и агрохимикаты, строительные материалы.

Право потребителей на безопасность товара предусмотрено статьей 7 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей". В соответствии с данной статьей товар при его эксплуатации, транспортировке, хранении и утилизации должен быть безопасен для жизни и здоровья потребителя, его имущества, а также окружающей среды. Обеспечение безопасности товара – это обязанность его изготовителя. Существует два вида сроков, в течение которых предъявляются требования к безопасности товаров: срок службы и срок годности. Срок службы устанавливается исключительно для товаров длительного использования таких как автомобили, мебель, электрические бытовые приборы, ювелирные изделия и другие. На потребляемые товары -продукты питания, парфюмерия, косметика, лекарства, бытовая химия и иные подобные товары устанавливается срок годности - период, по истечении которого товар является непригодным для использования по назначению. Для товаров, используемых в определенный сезон, таких как одежда, обувь срок службы подлежит исчислению с начала соответствующего времени года. Этот срок определяется субъектами Российской Федерации на основе климатических условий места нахождения потребителей.

Проблема безопасности товара находит отражение в судебной практике. Истцы подали исковое заявление в суд, в котором указали, что приобрели у ответчика роллы, после употребления в пищу которых почувствовали сильную боль в животе и были госпитализированы в инфекционное отделение больницы с диагнозом сальмонеллез.¹

¹ Решение Череповецкого городского суда № 02-879/2020 от 28 января 2020 г. по делу № 02-879/2020/[Электронный ресурс]. URL: <https://sudact.ru> (дата обращения 07.03.2023г.)

Исковые требования включают компенсацию морального вреда - 50 000 руб., утраченный заработок - 4 532 руб. 15 коп., денежные средства, потраченные на лекарства - 484 руб.40 коп.; штраф - 50% от взысканной суммы. Ответчик считает, что истцы не доказали факт причинения вреда в результате употребления роллов, переданных им ответчиком. Состояние здоровья истцов ухудшилось спустя значительное время после употребления роллов, что само по себе не может являться безусловным основанием к удовлетворению исковых требований, поскольку нет оснований полагать, что единственно возможной причиной возникновения у истцов недомогания являются употребленные в пищу роллы. Судом установлено, что истцы получили роллы в дар от ответчика по конкурсу в сети интернет. В соответствии с п.28 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 N 17 "О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей" при разрешении требований потребителей необходимо учитывать, что бремя доказывания обстоятельств, освобождающих от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательства, в том числе и за причинение вреда, лежит на продавце.² Таким образом, именно на ответчике лежит обязанность представить доказательства наличия самостоятельной вины истцов в причинении им вреда здоровью. Таких доказательств ответчиком не представлено. Суд решил исковые требования удовлетворить частично, за исключением полной компенсации морального вреда, сумма компенсации составила 10 000 рублей.

При этом отношения, регулируемые законом о защите прав потребителей, предполагают возмездность, то есть заключение договора розничной купли-продажи. Статья первая Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" очерчивает круг отношений, которые регулируются данным законом – отношения потребителей и изготовителей, продавцов, импортеров, исполнителей, владельцев агрегаторов информации о товарах при продаже товаров, выполнении работ, оказании услуг.

В законодательстве РФ существует пробел относительно новых способов рекламы и продвижения товаров путем проведения акций, розыгрышей, конкурсов, в результате которых граждане получают товары, аналогичные тем, которые они приобретают по договору розничной купли-продажи. При этом они не являются потребителями по смыслу закона о защите прав потребителей.

В данном случае между истцом и ответчиком не был заключен договор купли-продажи, а ответчик не является продавцом по смыслу закона о защите прав потребителей. Тем не менее судебная практика идет по пути удовлетворения схожих требований граждан о взыскании вреда, причиненного в результате использования объектов гражданского оборота, полученных в дар в результате различных розыгрышей, конкурсов, в том числе проводимых в сети «Интернет» применяя метод аналогии закона.

Таким образом, необходимо правовое регулирование предоставления продавцами товаров в таких случаях, так как получая товар в дар, покупатели не защищены от получения некачественного товара.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 17 от 28.06.2012 "О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей"// Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 05.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Власова Мария Владимировна - обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Бармина Ольга Николаевна
доцент кафедры гражданского права и процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Защита чести, достоинства, деловой репутации в зарубежных странах

Идея защиты чести, достоинства и деловой репутации получила неоднозначное развитие в различных правовых системах. Более того, в каждом государстве из числа стран англосаксонской, континентальной и других правовых семей существуют свои особенности понимания данных правовых категорий, отраженных в нормативных и судебных актах. Сама по себе необходимость всемерной защиты указанных благ не отрицается ни одной правовой системой, но понимание природы «репутации», «достоинства» и др. в каждой правовой системе характеризуется своими особенностями.

Англосаксонское право не является дискретной направленностью на защиту чести или достоинства, обобщая данные понятия через использование термина репутация. В английском и американском праве репутация определяется в различных категориальных измерениях, основными из которых являются репутация как собственность, репутация как честь и репутация как достоинство.

Понимание репутации как собственности опирается на понятие «Goodwill», которое подразумевает возможность денежного выражения репутационных ценностей, поскольку в рыночных отношениях она является формой капитала и создает потенциал для экономического благополучия и роста. Нанести вред такой репутации — значит несправедливо уничтожить нематериальные результаты деятельности физического или юридического лица. Такой вред может причинить вполне материальные (имущественные) потери, компенсацию которых потерпевшее лицо вправе требовать в порядке гражданского судопроизводства.¹

Здесь прослеживается прямое влияние экономической жизни на юридические нормы – в феодальную эпоху английское законодательство не придавало особого значения имущественным аспектам репутационных потерь, поскольку репутация еще не являлась значимым фактором хозяйственной деятельности в силу ограниченности рынка. Но уже с развитием капиталистических форм отношений посягательство на репутацию могло повлечь имущественный вред, в связи с чем и возникло понимание репутации как экономического актива, умаление которого обуславливало право пострадавшего истребовать с виновного компенсацию имущественного вреда.

Защита репутации как чести имеет более глубокие исторические корни, ведущие к статусной самоидентификации личности в доиндустриальной Англии: аристократы требовали защиты своих прав в силу особого статуса, которым они были наделены и которому должны были соответствовать. Репутация как собственность предполагает, что ее

¹ *Пост Р. С.* Социальные основы диффамационного права: репутация и Конституция // *California Law Review*. 1986. Vol. 74. P. 691-742. Текст: непосредственный.

стоимость колеблется в зависимости от индивидуальных усилий и рыночных условий. Тогда как репутация как честь закреплена за фиксированным социальным статусом. Признак несоответствия лица его социальному статусу дискредитирует его в глазах общественности и ведет к потере чести, что находит выражение в ограничении или отказе других лиц от деловых контактов с ним.

Функция защиты чести не может заключаться только в предоставлении компенсации за ущерб. Потеря чести — это потеря статуса и личной идентичности. Ее нельзя измерить деньгами. Поэтому основной целью защиты чести является ее восстановление и наказание «обидчика»-нарушителя. В то же время защита чести является не только частным, но и общественным делом, поскольку служит поддержанию в общественном сознании приоритета соблюдения морально-этических принципов в рамках признанных социальных ролей. Эти причины привели к установлению во многих странах правил защиты чести посредством уголовного преследования.

Англосаксонское право связывает понятие защиты рассматриваемых видов репутации с определением диффамации (от латинского *diffamo* – «клевета»), которое подразумевает распространение порочащих сведений. Дела о диффамации известны в английском праве с тринадцатого века, когда споры о клевете рассматривались церковными судами.² Дальнейшее активное развитие диффамационного права было обусловлено, во-первых, ужесточением государственных мер против дуэлей и принятием в начале XVII века акта о защите чести в рыцарском суде, во-вторых, изобретением печатного станка и распространением практики газетных публикаций³, и, в-третьих, формированием капиталистических отношений и ростом предпринимательского класса. Постепенно иски о клевете с требованием денежной компенсации стали пользоваться большим спросом, чем церковные судебные санкции или кровная месть.⁴

Диффамационное право в Великобритании развивалось в рамках общего и статутного права и за время своего существования претерпело множество реформ. Значительный уголовный акцент правового регулирования данной сферы сохранялся до начала XXI века, когда в 2008-2009 годах были декриминализированы такие преступления, как уголовная клевета, подстрекательская клевета, богохульная клевета и непристойная клевета. Последним принятым актом, направленным на регулирование рассматриваемых правоотношений, является Закон о диффамации 2013 года⁵, который изменил ряд положений предыдущих законов⁶ и заменил некоторые правила судебной практики (в частности, «защиту Рейнольдса»⁷). Закон о диффамации 2013 года применяется в Англии и в Уэльсе и распространяется на дела, возникшие после 1 января 2014 года.

² Раннее статутное право // Энциклопедия Британника. – URL: <https://www.britannica.com/topic/common-law/Early-statute-law> (дата обращения: 06.04.2023). – Режим доступа: свободный. – Текст: электронный.

³ Бэнкс С. Дуэли и поединки / С. Бэнкс. Оксфорд: Shire Publications. 2012. С. 56. Текст: непосредственный.

⁴ Закон о коронерах и правосудии 2009 года // [legislation.gov.uk](https://www.legislation.gov.uk). URL: <https://www.legislation.gov.uk/ukpga/2009/25/section/73/enacted> (дата обращения: 06.04.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁵ Закон о диффамации 2013 года // [legislation.gov.uk](https://www.legislation.gov.uk). URL: http://www.legislation.gov.uk/ukpga/2013/26/pdfs/ukpga_20130026_en.pdf (дата обращения: 06.04.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁶ Закон о диффамации 1952 года // [legislation.gov.uk](https://www.legislation.gov.uk). – URL: <https://www.legislation.gov.uk/ukpga/Geo6and1Eliz2/15-16/66/contents> (дата обращения: 06.04.2023); Defamation Act 1996 // [legislation.gov.uk](https://www.legislation.gov.uk/ukpga/1996/31/contents). URL: <https://www.legislation.gov.uk/ukpga/1996/31/contents> (дата обращения: 06.04.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁷ Судебные решения - Рейнольдс против Таймс Ньюспейперс Лимитед и другие // Парламент Великобритании. – URL: <https://publications.parliament.uk/pa/ld199899/ldjudgmt/jd991028/rey01.htm> (дата обращения: 06.04.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Правовые новеллы данного Закона о диффамации направлены на защиту свободы слова и прав частных лиц на выражение своего мнения, а также на предотвращение так называемого судебного туризма - намеренного переноса разбирательств в суды Англии и Уэльса из юрисдикций, более лояльных к ответчикам.

Традиционная позиция общего права заключается в том, что факт того, что ответчик знает о ложности заявления, не является элементом данного деликта, поэтому истец не обязан доказывать, что ответчик намеренно распространил ложные показания или проявил недостаточную осторожность при их проверке. В этом случае ответчик будет нести ответственность за диффамацию, даже если ему удастся доказать, что он проверял истинность распространенной информации.⁸

Закон о диффамации 2013 года представляет собой несколько более гибкий подход, позволяя судам определять, что является разумным в каждом конкретном случае. Раздел 4 указанного закона защищает от обвинений в диффамации в случаях, когда ответчик обоснованно полагал, что опубликованная информация представляет общественный интерес.

Следует отметить, что англо-американское диффамационное право различает два вида диффамации - клевету и пасквиль. Первая, называемая также простой клеветой, подразумевает клевету, то есть сообщение, выраженное устно, что придает распространенной информации временный (преходящий) характер. Второй - клевета (квалифицированная клевета), то есть нечто, выраженное в письменной форме или форме изображения, сообщение, сделанное по радио, телевидению, через Интернет или иным способом, адресованное неопределенно большой группе людей, подразумевающее постоянное распространение информации. Исторически эти виды диффамации развивались в законодательстве отдельно, но в XX веке они были объединены в один, сохранив некоторые различия в регулировании.

Для того, чтобы иск о защите репутации был принят к рассмотрению английским судом, он должен соответствовать определенным критериям. Одним из них является требование причинения серьезного вреда. Для клеветы это требование ограничивается вероятностной оценкой возможного ущерба, в то время как в случае клеветы истец должен документально подтвердить реальный ущерб, который был ему причинен.

Следует отметить, что критерии установления тяжести ущерба не имеют четкого определения в английской судебной практике. Этот вопрос был поднят в Верховном суде Великобритании в 2019 году при рассмотрении дела «Бруно Лашо против Independent Print Limited, Evening Standard Limited и AOL (UK) Limited».⁹ Истцом по делу выступал аэрокосмический инженер Б. Лашо, а ответчиками - несколько крупных медиа-компаний, опубликовавших сообщения о домашнем насилии, совершенном им в отношении своей бывшей жены. Этот судебный процесс, длившийся несколько лет, привел к созданию новых правил доказывания вреда, причиненного диффамацией.

Верховный суд постановил, что Закон о диффамации 2013 года изменил общепринятую презумпцию полного возмещения ущерба при диффамации. Теперь недостаточно для возложения ответственности того факта, что высказывание по своей сути вредит репутации истца или способно нанести ей ущерб (*tends to be damaging*). Формулировка статьи 1 Закона требует, чтобы публикация уже нанесла серьезный ущерб

⁸ Закон о диффамации 1996 года // [legislation.gov.uk](https://www.legislation.gov.uk/ukpga/1996/31/contents). URL: <https://www.legislation.gov.uk/ukpga/1996/31/contents> (дата обращения: 06.04.2023). – Режим доступа: свободный. – Текст: электронный.

⁹ *Lachaux v Independent Print Ltd* (2015) // BAILII. URL: <http://www.bailii.org/ew/cases/EWHC/QB/2015/2242.html> (дата обращения: 06.04.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

чьей-либо репутации, прежде чем суд признает ее порочащей.¹⁰ Таким образом, Верховный суд Великобритании пришел к выводу, что порог серьезности был повышен после принятия Закона о диффамации 2013 года. Это означает, что теперь требуются ссылки на факты о воздействии на истца опубликованной информации, а не только его устных высказываний.

Особенностью англосаксонского диффамационного права является институт привилегий, в основе которого лежит идея парламентской компенсации, то есть иммунитета депутатов парламента, заключающегося в их безответственности за заявления и действия, связанные с выполнением парламентских функций. Парламентская неприкосновенность защищала свободу политических дебатов в Англии с 1689 года, когда был принят «Билль о правах».

Суть привилегий в диффамационном праве заключается в том, что при определенных обстоятельствах общественные интересы признаются более важными, чем право отдельного лица на защиту чьей-либо репутации.¹¹ Английское законодательство различает сообщения, пользующиеся абсолютной привилегией и квалифицированной привилегией. Абсолютная привилегия - это заявления, сделанные в парламенте или под присягой в суде. При квалифицированных привилегиях суд принимает решение о балансе общественных интересов и интересов правосудия, т.е. они относительны. Квалифицированными привилегиями обладают отчеты о парламентских заседаниях, сообщения о судебных процессах в прессе и т.д. Такие публикации должны быть честными и точными, а если будет доказано, что сообщение было сделано со злым умыслом, то привилегия не предоставляется.

Сказанное выше свидетельствует о том, что правовое обеспечение защиты чести, достоинства и деловой репутации в зарубежных правовых системах характеризуется неоднородностью правовых подходов. С точки зрения взгляда на зарубежный опыт нормативного обеспечения и правоприменения, можно установить определение следующих видов диффамации:

- 1) Диффамация типа: субъект распространяет заведомо недостоверные сведения;
- 2) Диффамация типа «клевета»: субъект распространяет неподтвержденную информацию;
- 3) «Достоверная диффамация»: субъект распространяет порочащую информацию, соответствующую действительности.

Для каждого из этих случаев зарубежное законодательство и прецедентное право предусматривают различные правовые последствия, количество возможных санкций, процессуальные особенности рассмотрения исков потерпевших. Одно из основных различий заключается в том, что в странах англосаксонского права диффамация регулируется в основном в рамках гражданского права, в то время как в странах континентального права значительный акцент делается на уголовно-правовой и административно-правовой защите.

Из этого следует, что в странах англосаксонского права защита от посягательств на честь, достоинство и репутацию является «частным делом», и санкции здесь носят в первую очередь имущественный характер, в романо-германской же правовой семье указанные блага тесно связаны не только с интересом отдельного индивида, но и с общественными, публичными интересами – это в целом соответствует природе данных двух правовых систем, где первая традиционно отдает приоритет частным интересам, вторая – общественным и публичным, соответственно, в английском праве посягательство на честь, достоинство и деловую репутацию - узконаправленное деяние, затрагивающее интересы одного субъекта, в

¹⁰ Lachaux (ответчик) против Independent Print Ltd и другие (апеллянты) // Верховный суд Великобритании. URL: <https://www.supremecourt.uk/cases/docs/uksc-2017-0175-judgment.pdf> (дата обращения: 06.04.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

¹¹ МакГонагл Т. Свобода выражения мнений и диффамация: Исследование прецедентного права Европейского суда по правам человека. Совет Европы. 2016.

континентальном праве такое деяние рассматривается более широко, как причиняющее вред общественным интересам в целом. Такие интересы, безусловно, обеспечиваются и англосаксонским правом, однако здесь действует формула «защита интересов отдельных индивидов обеспечивает защиту интересов общества», в романо-германском же праве подход принципиально иной – «защита интересов общества обеспечивает защиту интересов отдельных индивидов». Соответственно, например, такая конструкция, как «клевета в отношении нескольких индивидуально не определенных лиц» в англосаксонском праве невозможна в принципе.

Волкова Анастасия Романовна – обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Богданов Дмитрий Евгеньевич – профессор кафедры гражданского права Московского государственного юридического университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, доцент

Безвозмездное устранение продавцом недостатков автомобиля гражданина-потребителя в условиях санкционных ограничений

Традиционно проблемы в сфере защиты прав потребителей рассматриваются с точки зрения покупателя, поскольку законодатель, соблюдая баланс интересов сторон гражданских правоотношений, уделяет гражданину-потребителю –экономически более слабой стороне, особое внимание, и нормы этого института призваны обеспечить равенство сторон и защиту физического лица как участника гражданского оборота в условиях рыночных отношений.

В современных реалиях некоторые положения законодательства, изначально призванные «уравновесить» положение субъектов, на практике приводят к противоположному результату.

Так, с введением в отношении нашего государства ряда санкций значительно пострадал автомобильный бизнес.

Автомобиль является технически сложным товаром в соответствии с Перечнем, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 10.11.2011 N 924.¹ Следовательно, в случае обнаружения в автомобиле недостатка и при отсутствии данных о причине его возникновения и о его существенности/несущественности, за пределами 15-дневного срока с момента передачи товара потребителю, последний вправе обратиться к продавцу, импортеру, уполномоченной организации (уполномоченному индивидуальному предпринимателю) лишь с требованием о безвозмездном устранении такого недостатка (ст. 18 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей» (далее - Закон)).²

На сегодняшний день ст. 20 Закона императивно закрепляет, что срок устранения недостатков товара, определяемый в письменной форме соглашением сторон, не может превышать сорок пять дней. Это означает, что любое соглашение, устанавливающее срок ремонта более сорока пяти дней, будет признано недействительным, поскольку, во-первых, противоречит императивной норме закона, а во-вторых, ущемляет права потребителя, что недопустимо в силу ст. 16 Закона.

Той же ст. 20 Закона установлена обязанность продавца предоставить подменный автомобиль, аналогичный автомобилю покупателя.

Нарушение установленного Законом срока для безвозмездного устранения недостатка автомобиля и/или непредоставление подменного транспортного средства влечет, во-первых, ответственность лица, допустившего нарушение, в виде уплаты покупателю неустойки в размере одного процента цены товара за каждый день просрочки, во-вторых, предоставляет

¹ Постановление Правительства РФ от 10.11.2011 N 924 (ред. от 27.03.2019) «Об утверждении перечня технически сложных товаров»// СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения 20.03.2023).

² Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 05.12.2022) «О защите прав потребителей» // СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения 20.03.2023).

гражданину-потребителю право на отказ от договора и возврат стоимости автомобиля (замену автомобиля на аналогичный или на другой с перерасчетом покупной цены).

Особенно остро встала проблема соблюдения предпринимателями указанного срока после обострения геополитической ситуации в феврале 2022 года. Начиная с марта того же года, многие иностранные производители автомобилей (производства Германии, Австрии, Польши, Венгрии, Румынии, США и др.) ограничили или совсем прекратили поставки товаров на территорию Российской Федерации. Значительно усугубило ситуацию принятие Советом Европейского Союза ряда запретов, в частности: введение ограничительных мер на экспорт предметов роскоши из Европейского Союза (статья 3h Постановления Совета Европейского Союза 2022/428 от 15 марта 2022 г. – запрет уполномоченных органов Европейского Союза на прохождение экспортного контроля автомобилей стоимостью выше 50 000 евро, поставляемых в Россию);³ введение дополнительных мер контроля за экспортом в РФ продукции двойного назначения на основании Решения Европейской комиссии 2022/327 от 25 февраля 2022 г.,⁴ а также введение ограничительных мер со стороны Европейского Союза, предполагающих закрытие воздушного пространства для российских авиакомпаний и ответного решения Российской Федерации о запрете на выполнение перелетов для компаний из 36 стран. В частности, согласно ст. 4 е Решения Европейской комиссии 2022/335 от 28 февраля 2022 г.⁵ российским авиаперевозчикам, а также любым самолетам, зарегистрированным в России, и любым самолетам, зафрахтованным российскими физическим или юридическим лицом, запрещено приземляться и пролетать над территорией Европейского Союза. В ответ на это Федеральным агентством воздушного транспорта РФ было принято решение о запрете авиаперелетов над территорией России для авиаперевозчиков из 36 стран. Ограничительные меры в отношении автомобильных грузоперевозок на территорию Европейского Союза для любых грузовых автомобилей, зарегистрированных на территории Российской Федерации, что подтверждается ст. 31 Решения Совета Европейского Союза 2022/576 от 8 апреля 2022 г.,⁶ а также введения запрета на допуск в порты Европейского союза любых морских судов.

Принятые меры в свою очередь повлекли резкий рост цен и на автомобили, комплектующие, которые под действие санкций не попали.

Сложившаяся внешнеполитическая и внешнеэкономическая ситуация значительно увеличивает срок поставки автомобилей, оригинальных деталей и комплектующих, а в некоторых случаях делает их поставку невозможной.

Складывается ситуация, при которой дистрибьютеры, импортеры не могут исполнить свои обязательства в рамках соглашений с дилерами, а дилеры, в свою очередь, являясь лицами, реализующими товар конечному потребителю, не могут исполнить свои обязательства по безвозмездному ремонту или замене автомобиля перед последними.

В мае 2022 г. Минэкономразвития было выражено предложение о временном увеличении срока безвозмездного устранения недостатков, но до настоящего времени изменения в этой части приняты не были.

³ COUNCIL REGULATION (EU) 2022/428 of 15 March 2022 amending Regulation (EU) No 833/2014 concerning restrictive measures in view of Russia's actions destabilising the situation in Ukraine. URL: <https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=celex%3A32022R0428> (дата обращения 19.03.2023).

⁴ COUNCIL DECISION (CFSP) 2022/327 of 25 February 2022 URL: <https://eur-lex.europa.eu/eli/dec/2022/327>. (дата обращения 18.03.2023).

⁵ РЕШЕНИЕ СОВЕТА (ОВПБ) 2022/335 от 28 февраля 2022 г. URL: https://uslugi.tpprf.ru/ru/sanctions_2022/files/%D0%97%D0%B0%D0%BF%D1%80%D0%B5%D1%82%20%D0%BF%D0%B5%D1%80%D0%B5%D0%BB%D0%B5%D1%82%D0%BE%D0%B2%20%D0%95%D0%A1%20%D1%80%D1%83%D1%81%20.pdf. (дата обращения 20.03.2023).

⁶ РЕГЛАМЕНТ СОВЕТА (ЕС) 2022/576 от 8 апреля 2022 г. URL: <https://optimalog.ru/upload/iblock/584/0unokgl2corhg54rnb096trpfbloes14.pdf> (дата обращения 19.03.2023).

Потребители, безусловно, не меньше пострадавшие от происходящего, стали обращаться за защитой нарушенных прав в суды. Однако необходимо также отметить, что в текущей ситуации значительно увеличилось и количество случаев потребительского-экстремизма.

На сегодняшний день суды занимают сторону потребителя и удовлетворяют требования о взыскании неустойки (соответственно, штрафа и компенсации морального вреда) за нарушение сроков безвозмездного устранения недостатков. В качестве примера можно привести Решение Волгодонского районного суда Ростовской области по делу № 2-231/2023 по иску Гордиенко А.В. к ООО «СБСВ – КЛЮЧАВТО КИА РОСТОВ» от 17 января 2023 г.⁷, в котором суд не принял во внимание доводы ответчика о том, что «ремонт автомобиля не мог быть выполнен в 45-дневный срок, по причине не поставки запасных частей от ООО «КИА Моторс Россия и СНГ».

Единственным возможным вариантом освобождения продавца от ответственности в данном случае является получение заключения ТТП о форс-мажоре и признание судом наличия обстоятельств непреодолимой силы, которые выражаются во ведении ограничительных мер в отношении РФ иностранными государствами в связи с политической обстановкой в мире.

Несмотря на то, что в соответствии с ч. 3 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации⁸ к таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, некоторые Торгово-промышленные палаты выдают дистрибьютерам и импортерам заключения об обстоятельствах непреодолимой силы. Например, указанное заключение в мае 2022 г. было выдано АО «Мерседес-Бенц РУС» (МБ РУС) Союзом «Торгово-промышленной палаты Московской области». В соответствии с ним ТТП МО свидетельствует об обстоятельствах непреодолимой силы для МБ РУС в период с 9 апреля 2022 г. до момента снятия ограничений, которые не позволяют МБ РУС исполнять свои обязательства в рамках дилерских соглашений, договоров купли-продажи транспортных средств, договоров технического обслуживания, сервисных контрактов и иных договоров, предметом которых являются автомобили, оригинальные детали, комплектующие, агрегаты и узлы.

Тем не менее, заключение ТТП является лишь доказательством наличия события, на которое ссылается сторона как на обстоятельство непреодолимой силы. Отнесение этого события к такому обстоятельству, оценка его влияния на возможность исполнения обязательства находится в компетенции суда, который решает данный вопрос исходя из конкретных обстоятельств дела (Постановление Двадцать первого арбитражного апелляционного суда от 07.03.2017 по делу № А84-653/2016).⁹

Таким образом, заключение об обстоятельствах непреодолимой силы автоматически не освобождает сторону договора от ответственности, а лишь является дополнительным доказательством, которое будет учтено судом в совокупности с иными имеющимся в деле доказательствами.

Учитывая тот факт, что дистрибьютеры (импортеры) все же получают заключения об обстоятельствах непреодолимой силы, в более тяжелой ситуации находятся дилеры,

⁷ Решение Волгодонского районного суда Ростовской области от 17.01.2023 г. по делу № 2-231/2023// URL: https://volgodonskoy-ros.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=case&case_id=128587648&case_uid=1a8dd36a-9df7-460e-a0c6-422f54d77039&delo_id=1540005

⁸ «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 16.04.2022)// СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения 19.03.2023).

⁹ Постановление 21 ААС от 07.03.2017 по делу № А84-653/2016// СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения 20.03.2023).

которые, даже в случае вины дистрибьютера (импортера) будут вынуждены исполнить решение суда о выплате денежных требований потребителя и одновременно будут лишены возможности возместить понесенные убытки за счет импортера по дилерскому соглашению (как правило, такое условие соглашением предусмотрено).

На основании изложенного, можно сделать вывод, что одним из наиболее целесообразных выходов из ситуации, изложенной выше, будет временное увеличение срока для безвозмездного устранения недостатков технически сложного товара. Такая мера, вероятно, не приведет к стопроцентному соблюдению сроков ремонта, но, во всяком случае, значительно уменьшит количество претензий потребителей, а, следовательно, и количество судебных споров. Другим возможным выходом может послужить временное сужение перечня лиц, к которым потребитель может обратиться с требованием о замене товара или взыскании неустойки за нарушение сроков устранения недостатков в отношении технически сложного товара, до завода-изготовителя.

Гагарин Андрей Николаевич - обучающийся 2 курса группы МЗ 22 Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Юрчак Екатерина Валерьевна - старший преподаватель гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук

Некоторые способы защиты цифровых прав в России и за рубежом

Аннотация. Статья посвящена защите цифровых прав граждан в России и за рубежом. В ней рассматриваются законодательные акты и правовая практика в России, а также нормативные акты и стандарты, регулирующие цифровые права в Европе и США.

Ключевые слова: цифровые права, цифровые финансовые активы Россия, Европа, США, законодательство, правовая практика, защита цифровых прав.

В XXI веке большое значение для человечества имеют информационные технологии. В последние десятилетия в гражданском обороте особую популярность получили цифровые финансовые активы (цифровые права). По сравнению с другими имущественными правами они имеют определенные преимущества. Например, при сопровождении сделок связанных с ценными бумагами необходимо привлекать брокера – специального участника рынка ценных бумаг. Законодательство о цифровых правах данное требование не содержит.

В связи с возникшими новой группы общественных отношений у законодателя потребность и необходимость урегулирования данных отношений. Перед законодателем стоят следующие задачи: какую правовую концепцию необходимо выбрать для надлежащего правового регулирования, выбрать категорию субъектов и объектов правового регулирования, ответственность субъектов цифровых прав и т.д.

Различные виды цифровых активов в различных странах могут значительно различаться по своему правовому содержанию, наименованию и способам защиты. Так, термины «цифровое свидетельство», «крипто-товары», «обеспеченный виртуальный актив», да и само понятие «цифровые финансовые активы» используются в разных государствах для обозначения схожих правовых явлений. Кроме того, их правовое содержание не идентично. В этой связи интерес вызывают правила квалификации цифровых активов.

В связи с принятием федерального закона от 18.03.2019 № 34-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации»¹ в России был введен институт цифровых прав под которыми следует понимать названные в таком качестве в законе обязательственные и иные права, содержание и условия осуществления которых определяются в соответствии с правилами информационной системы, отвечающей установленным законом признакам. И в соответствии со ст. 128 Гражданского кодекса РФ цифровые права – это имущественные права.

¹ Федеральный закон от 18.03.2019 N 34-ФЗ "О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" // "Российская газета", № 60, 20.03.2019.

И в настоящее время в нашем государстве существуют два вида цифровых прав: утилитарные цифровые права² и цифровые финансовые активы³.

К утилитарным цифровым правам относятся права требовать передачи вещей, передачи исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и/или прав использования результатов интеллектуальной деятельности, выполнения работ, оказания услуг. К цифровым финансовым активам - денежные требования, возможность осуществления прав по эмиссионным ценным бумагам, права участия в капитале непубличного акционерного общества, право требовать передачи эмиссионных ценных бумаг.

Таким образом, мы видим, что вторая группа цифровых прав включает в себя не только обязательственные права, но и корпоративные права.

И для цифровых прав российское гражданское законодательство предусматривает как общие способы защиты своих прав, указанных в статье 12 Гражданского кодекса.

Так, согласно п. 2 ст. 141.1 Гражданского кодекса если иное не предусмотрено законом, обладателем цифрового права признается лицо, которое в соответствии с правилами информационной системы имеет возможность распоряжаться этим правом. В случаях и по основаниям, которые предусмотрены законом, обладателем цифрового права признается иное лицо.

В 2021 году Арбитражным судом Республики Татарстан рассматривалось дело по иску ООО «Баррель» к Ивановой Алине Мирхадимовне о передаче документов. Так, одним из требований Истец требовал передачу ему логины и пароли к социальным сетям Instagram, Facebook, а также доступы к TripAdvisor, Яндекс Карты, 2ГИС, но истцом в судебном заседании не был доказан факт принадлежности данных цифровых прав Обществу и вследствие недоказанности факта принадлежности спорных цифровых прав Общество выбрало ненадлежащий способ защиты. Необходимо было предъявлять иск о признании права⁴.

Если говорить про специальные способы защиты, то тут следует отметить, что обладатель цифровых прав вправе обратиться к оператору информационной системы о внесении записи в информационную систему. Аналогичный способ защиты нарушенных прав предусмотрен в отношении акционеров акционерного общества, когда данное заявление подается к держателю реестра акционеров общества.

В перспективе в России в качестве новой разновидности цифровых прав может появиться «цифровой рубль»⁵.

Если рассматривать зарубежный опыт, то тут следует обратиться к правовому опыту Германии, Швейцарии, так как эти страны, как и Россия, относятся к романо-германской правовой семье. Но также рассмотрим и правовой опыт США, как представительница романо-германской правовой семьи.

США являются первым в мире страной, которая предприняла попытки в правовом регулировании в сфере цифровых прав и цифровых финансовых активов. Были внесены

² Федеральный закон от 02.08.2019 № 259-ФЗ "О привлечении инвестиций с использованием инвестиционных платформ и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" // "Собрание законодательства РФ", 05.08.2019, № 31, ст. 4418.

³ Федеральный закон от 31.07.2020 № 259-ФЗ "О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" // "Собрание законодательства РФ", 03.08.2020, № 31 (часть I), ст. 5018.

⁴ Решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 22.12.2021 по делу N A65-16901/2020

⁵ "Концепция цифрового рубля" (подготовлена Банком России) // <http://www.cbr.ru> дата обращения 16.04.2023 г.

изменения в федеральное законодательство. В соответствии с данными правками токены⁶ являются разновидностью ценных бумаг и, следовательно, в цифровые финансовые активы защищаются наравне с ценными бумагами.

Tezos Inc., который объявил о выпуске ICO и токенов в 2017 году, чтобы сформировать консорциум из 4-5 банков для создания крупного фонда и сбора средств на платформе блокчейна. и разрабатывать умные контракты, похожие на криптовалюту Ethereum. Однако во время реализации проекта цена токена значительно упала, и от имени всех, кто купил токены в Tezos, в калифорнийский суд был подан иск за нарушение правил регистрации и продажи Tezos ценных бумаг, мошенничество, ложную рекламу и недобросовестную конкуренцию.

И в связи с проведением Россией Специальной Военной Операции по защите Донецкой Народной Республики и Луганской Народной Республики в Законодательный орган США был внесен Закон Digital Asset Sanctions Compliance Enhancement Act of 2022, который запрещает организациям из США осуществлять транзакции цифровых активов с организациями из России.

В 2021 году в ФГР был принят Закон о введении электронных ценных бумаг. Данный Закон дает право токенизировать облигации на предъявителя. И в соответствии с данным законом ценная бумага может быть выпущена тремя способами, такими как, в виде бумажного сертификата, в электронном виде и путем внесения соответствующей записи в соответствующий реестр.

Аналогичное правовое регулирование применяется и в Швейцарии.

Исходя из вышесказанного можно сделать вывод о том, что страны в своем правовом регулировании цифровых прав находятся на разных уровнях, применяют различные подходы к пониманию правовой природы цифровых прав. Так, страны Европы и США приравнивают понятия цифровые права и цифровые финансовые активы, в то время как Россия указывает, что цифровые финансовые активы являются разновидностью цифровых прав. Также применяются различные способы закрепления правового регулирования цифровых прав, как, например, принятие отдельного закона или внесение изменений в действующие законы. Отдельно хочется отметить, что не начался процесс правового регулирования данной сферы отношений на международном уровне, что в дальнейшем может привести к отказу некоторых государств ратифицировать международные акты так как это может потребовать внесения существенных изменений в действующее национальное законодательство, которое в свою очередь причинит убытки экономическому сектору.

⁶ Токен - единица учета в сети блокчейн, которая используется для представления цифрового баланса в определенном активе или учета взаимозаменяемых цифровых активов // "Цифровой рубль. Доклад для общественных консультаций (октябрь 2020 года)" (утв. Банком России)

Гаврилова Виолетта Дмитриевна - обучающаяся Волгоградского государственного университета

Научный руководитель:

Гаврилова Юлия Александровна - доцент кафедры философии и теории права Волгоградского государственного университета

Проблемы интеграции искусственного интеллекта в правоприменение

Цифровизация сопровождается развитием цифровых технологий и тенденциями к внедрению, использованию, развитию системы искусственного интеллекта (далее – AI). Технологии AI отличаются непредсказуемым характером и недостаточной изученностью последствий, что требует соблюдать осторожность при интеграции AI в различные сферы и обуславливает необходимость тщательной правовой регламентации данных процессов.

В юридической и философской литературе наблюдаются разные прогнозы относительно развития AI: как упрощение и улучшение жизни при сохранении контроля со стороны человека, так и стирание границ между человеческим и виртуальным миром, наделение AI способностью мыслить и даже управлять определенными аспектами общественных отношений. Ученые делают данные прогнозы, не только опираясь на сложившуюся практику, но и создавая теоретическую модель действия AI, что позволяет предусмотреть отдельные риски при интеграции AI в различные сферы, особенно юридическую.

Ситуация в данной области требует доктринального и прикладного анализа. Представляются интересными вопросы внедрения данной системы в юридическую сферу, в сферу осуществления публичных функций.

Итак, вопросы взаимодействия человека с технологиями AI и функционирования данной системы в целом сопряжены с комплексом правовых и этических проблем, что раскрывается в Национальной стратегии развития искусственного интеллекта на период до 2030 года (далее – Стратегия), утвержденной Указом Президента РФ № 490 от 10.10.2019¹.

В п. 49 Стратегии упоминаются направления, позволяющие сформировать систему регулирования общественных отношений, возникающих в связи с развитием и внедрением технологий AI. Одно из них – регламентация процедур упрощенного тестирования AI и делегирование данной системе возможности принимать отдельные решения в сфере публичной власти, кроме тех, что могут ущемлять права и законные интересы граждан.

Данное направление представляется достаточно спорным ввиду сущности AI и значимости публичных функций. На наш взгляд, при внедрении AI в процессы принятия решений по вопросам, вытекающим из различных общественных отношений, необходимо руководствоваться тем, что конечное решение должно оставаться за человеком как за субъектом, способным дать оценку, основанную на традиционных ценностях, и учесть те факторы, которые мог не принять во внимание AI.

Одним из наиболее ярких примеров является предусмотренная процессуальными нормами оценка доказательств по внутреннему убеждению, что является неотъемлемой составляющей процесса доказывания и принятия решения по юридическому делу. Закреплено, что доказательства не имеют для суда заранее установленной силы и что суду необходимо оценивать их по определенным критериям.

¹ Указ Президента РФ от 10.10.2019 N 490 "О развитии искусственного интеллекта в Российской Федерации" (вместе с "Национальной стратегией развития искусственного интеллекта на период до 2030 года") URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_335184/ (дата обращения: 30.11.2022)

Так, ставится вопрос о возможности осуществления AI такой деятельности. Разумеется, в силу уникальности каждого человека, его сознания и мировоззрения в оценке доказательств может присутствовать доля субъективности. И, на первый взгляд, это исключается при оценке доказательств AI, поскольку в данном случае преобладает рациональность, логические и математические расчеты. Однако проблема возникает в связи с тем, что: а) при принятии решений AI не руководствуется такой этической категорией, как совесть. У данной системы отсутствует нравственное самосознание, говорить об оценке на основании внутреннего убеждения в таком случае невозможно; б) при составлении команд определяется последовательность и направление шагов AI в рамках осуществления данной деятельности. Так, в подобных условиях доказательства вполне могут иметь заранее установленную силу, что противоречит свободе оценки доказательств и демонстрирует, что даже при «рациональном подходе» AI субъективность не исключается.

Обратим внимание, что в правоприменении с использованием AI может возникнуть ситуация, когда данный механизм оценил большинство фактических обстоятельств верно и в целом сопоставил их друг с другом, однако не принял во внимание отдельные смягчающие или отягчающие обстоятельства, которые влияют на назначение наказания. Например, AI может не принять во внимание, что отдельные аспекты в поведении потерпевшего можно считать аморальными до такой степени, что они стали поводом для преступления. При этом подобная аморальность со стороны потерпевшего согласно п. «з» ч.1 ст.61 УК РФ признается смягчающим наказание обстоятельством.

Моделируя ситуации в рамках концепции цифрового правоприменения, отметим, что AI может недостаточно подробно рассмотреть фактические обстоятельства дела для установления оценочных признаков, достаточно часто фигурирующих в системе уголовного закона: например, существенное нарушение прав и законных интересов объектов уголовно-правовой охраны.

Очевидно, что при регламентации применения AI должен быть установлен четкий порядок, основанный на этических стандартах: «новые цифровые ценности» должны имплементироваться в современное общество в той мере, в какой они не вытесняют охраняемые правом традиционные человеческие ценности².

Обратим внимание на то, что в судебной практике зарубежных стран уже известны случаи использования AI, о которых справедливо говорить в качестве посягающих на традиционные ценности и не соответствующих закону. Рассмотрим дело Эрика Лумиса, который стал жертвой предвзятости программы для оценки рисков COMPAS³. Исходя из сущности функционирования программы, понимаем, что она установила высокие риски ввиду преобладания статистических данных, согласно которым принимается во внимание пол и расовая принадлежность подсудимого. Подобная дискриминация незаконна и не сопоставима с такими традиционными ценностями, как справедливость, гуманизм, равенство, права и свободы человека.

Данное резонансное дело демонстрирует, что результаты работы AI, с которыми человек безотлагательно согласился, привели к допущению фундаментальных ошибок при осуществлении правосудия – публичной функции, которую осуществляет соответствующий орган публичной власти – суд. Подобные ошибки неприемлемы и недопустимы, и для того чтобы избежать их человек должен относиться к работе AI с осторожностью.

² Гаврилова Ю. А. Проблема смысла права в цифровом обществе // Вестник Российского университета дружбы народов. Серия: Юридические науки. 2020. Т. 24. № 3. С. 608-628.

³ Решение Верховного Суда штата Висконсин от 2016 г. по делу «Штат Висконсин против Эрика Лумиса (апеллянта)» [State of Wisconsin v. Eric L. Loomis / Decision of the Supreme Court of Wisconsin No. 2016 WI 68 of 2016] // URL: <https://www.scotusblog.com/case-files/cases/loomis-v-wisconsin/> (дата обращения: 30.11.2022)

В любом случае судье необходимо самостоятельно изучить дело, далее решить, принять во внимание результаты функционирования AI или не согласиться с ними, и только после этого выносить соответствующий судебный акт.

Показателен опыт КНР, которая использует технологии AI в суде-производстве как инструмент. Так, в ходе онлайн-судебного разбирательства система искусственного интеллекта «голосовой помощник HangXiaohu» осуществляет запись судебного заседания, преобразовывая речь участников процесса в стенограмму. Текст получается точным, а также проверяется участниками процесса⁴.

В КНР развивается и система «умных судов», консультация с кото-рой обязательна для судьи при вынесении решения. Если судья не согласен с рекомендациями системы, то ему необходимо письменно объяснить свою позицию. Доцент МГИМО МИД России М.И. Иноземцев отметил, что согласно исследованиям в 97% дел в КНР AI правильно применил нормы права, с чем согласились и судьи, составившие обоснованный судебный акт на основании данных рекомендаций. Вместе с тем М.И. Иноземцев справедливо обратил внимание на «оставшиеся 3%», сопряженные с рисками⁵.

Считаем, что рекомендательный характер решений AI, инструмен-тальная роль данных технологий и приоритет позиции судьи в рамках концепции цифрового правоприменения является оптимальным, позволит сократить среднюю рабочую нагрузку судей и сэкономить денежные средства.

Вместе с тем идея внедрения технологий AI в принятие решения по юридическому делу в РФ в данный момент представляется необоснованной даже при условии, что данный механизм будет выполнять инструментальную роль. Это обусловлено следующими факторами.

Во-первых, недостаточная практика применения технологий AI в РФ, что видно при обращении к Дорожной карте развития «сквозной» цифровой технологии «Нейротехнологии и искусственный интеллект»⁶. Обозначены перспективы по введению в действие системы управления беспилотным автомобилем, совершенствованию применения AI в медицине, туризме и градостроительстве. Выполнение публичных функций не затрагивается. На наш взгляд, допустимо ставить задачи в этой области только после выполнения текущих задач и твердой уверенности в результатах функционирования AI.

Во-вторых, прежде чем внедрять AI в данную область, необходимо решить ряд текущих проблем электронного правосудия в РФ, а также усовершенствовать его. Работу судебной системы РФ затрудняет неодинаковая техническая оснащенность судов в регионах, отсутствие норм по переводу документов в цифровой вид. В юридической литературе высказываются позиции о необходимости организации общих банков данных и единой государственной информационной системы, что позволит упорядочить судопроизводство⁷. Считаем, что интеграцию AI в правоприменение разумно осуществлять именно после решения упомянутых выше задач, что позволит максимально внимательно и осторожно интегрировать AI в данную область и минимизировать риски.

⁴ Шереметьева Н. В., Батуро И. В., Шуан У. Особенности электронного правосудия в КНР // Право и практика. 2020. № 2. С. 159-163.

⁵ Судей в КНР обязали использовать ИИ при вынесении решений-МОСКВА, РАПСИ. 19.07.2022 // URL: https://rapsinews.ru/international_news/20220719/308146405.html (дата обращения: 30.11.2022)

⁶ Дорожная карта развития «сквозной» цифровой технологии «Нейротехнологии и искусственный интеллект» // URL: <https://digital.gov.ru/uploaded/files/07102019ii.pdf> (дата обращения: 30.11.2022)

⁷ Брянцева О. В., Солдаткина О. Л. Электронное правосудие в России: проблемы и пути решения // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). 2019. № 12(64). С. 97-104.

Следует согласиться с профессором Гарри Сурденом, отметившим, что AI достигает успеха в направлениях правовой деятельности, связанных с чисто механическими или повторяющимися действиями, но не с абстракцией и концептуализацией⁸.

Развивая данный тезис, отметим, что можно говорить и о таких аспектах, как форма и содержание. Например, можно использовать цифровые технологии с целью ускорения обработки обращений граждан и реагирования на них. При составлении ответа могут использоваться шаблонные фразы, однако каждое обращение должно быть рассмотрено тщательно, поскольку каждая ситуация индивидуальна, следовательно, решения проблем, так или иначе, будут отличаться друг от друга. Получается, цифровые технологии могут помочь в «форме», но само «содержание» должно формироваться с учетом особенностей дела и проверяться человеком. В подобных процедурах мы используем AI именно как инструмент.

Таким образом, интеграция AI сопряжена с рисками, которые особо заметны при анализе предполагаемого и реального участия системы в правоприменении. Реализация теоретической модели AI в правовой системе должна быть направлена на упрощение жизни человека при полном контроле с его стороны. Представляется правильным применять AI в таком направлении, чтобы он играл исключительно инструментальную роль, а конечное решение оставалось бы за человеком как за субъектом, способным оценивать ситуацию с позиции традиционных ценностей и предусмотреть ряд факторов, которые может упустить AI при функционировании.

⁸Surden H. Artificial Intelligence and Law: An Overview // Georgia State University Law Review. 2019. № 4. Pp. 1305-1337.

Глебова Евгения Александровна - обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Грудцына Людмила Юрьевна - профессор кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, профессор

Процессуальные последствия мобилизации участников дела несостоятельности (банкротстве) физического лица

Механизм банкротства граждан является правовой основой для чрезвычайного (экстраординарного) способа освобождения должника от требований кредиторов и недопустимо использование данного механизма в ущерб интересам участников дела, необходимо соблюдение разумного баланса. Без преувеличения можно смело заявить, что ключевыми фигурами данного процесса являются должник и финансовый управляющий имуществом должника. Мобилизация одного из данных участников процесса влечет определенные последствия, которые более подробно будут раскрыты далее.

Указ Президента Российской Федерации № 647 от 21.09.2022 «Об объявлении частичной мобилизации в Российской Федерации» затронул различные категории граждан, в том числе и лиц, являющихся участниками дел о несостоятельности (банкротстве). Очевидно, выбытие должника либо финансового управляющего имуществом должника из судебного процесса в результате мобилизации влечет за собой некоторые изменения в ходе процедуры.

Как следует из содержания статьи 58 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», производство по делу о банкротстве может быть приостановлено в случаях, предусмотренных Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации и ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»¹.

Федеральным законом от 29.12.2022 N 603-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» внесены изменения в пункт 2 части 1 статьи 143 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (обязанность арбитражного суда приостановить производство по делу). Вышеуказанный пункт в действующей редакции изложен следующим образом: «арбитражный суд обязан приостановить производство по делу в случае участия гражданина, являющегося стороной в деле, в боевых действиях в составе Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов, созданных в соответствии с законодательством Российской Федерации, в проведении контртеррористической операции, призыва его на военную службу по мобилизации, заключения им контракта о добровольном содействии в выполнении задач, возложенных на Вооруженные Силы Российской Федерации, выполнения им задач в условиях чрезвычайного или военного положения, вооруженного конфликта, если такой гражданин не заявил ходатайство о рассмотрении дела в его

¹ См.: статья 58 Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 N 127-ФЗ (последняя редакция) // Консультант Плюс (дата обращения 29.03.2023)

отсутствие²». До внесения изменений пункт был изложен следующим образом: «арбитражный суд обязан приостановить производство по делу в случае пребывания гражданина- ответчика в действующей части Вооруженных Сил Российской Федерации или ходатайства гражданина-истца, находящегося в действующей части Вооруженных Сил Российской Федерации». Путем внесения изменений законодатель расширил и конкретизировал перечень оснований для приостановления производства по делу, вместе с тем, была добавлена оговорка относительно волеизъявления гражданина о возможном рассмотрении дела в егоотсутствии.

В случае, если заявление о несостоятельности (банкротстве) должника принято судом к производству, суд при рассмотрении вопроса обоснованности заявления должника в отсутствие ходатайства мобилизованного должника о рассмотрении дела в его отсутствие, обязан принять процессуальное решение о приостановлении производства по делу. Эта обязанность коррелируется с основополагающими процессуальными принципами состязательности и равноправия сторон. В другом случае, при наличии ходатайства от мобилизованного должника о возможности рассмотрения дела без его участия, суд правомочен продолжить производство по делу. Практическим примером подтверждения данной мысли служит судебный акт Арбитражного суда Мурманской области в котором суд отказал в удовлетворении заявленного кредитором ходатайства о приостановлении производства по делу в связи с призывом должника на военную службу по мобилизации при наличии со стороны представителя должника, действующего на основании нотариальной доверенности, ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие должника³. Аналогичным образом поступит суд и в ситуации, когда уже в отношении должника введена процедура банкротства. Таким образом, ключевую роль в разрешении вопроса о приостановлении производства по делу будет играть наличие от мобилизованного должника ходатайства о возможности рассмотрения дела в его отсутствие.

Иным образом обстоит ситуация в случае мобилизации финансового управляющего имуществом должника. В отличие от должника он не может выбрать себе представителя, который мог бы представлять интересы управляющего по доверенности. Непосредственное участие финансового управляющего в деле о несостоятельности (банкротстве) является обязательным и передоверить свои полномочия в полном объеме управляющий не может. Иной отличительный момент заключается в том, что в случае мобилизации финансового управляющего имуществом должника приостановления производства по делу о несостоятельности (банкротстве) не требуется. На данный момент очевидны два варианта замены мобилизованного управляющего на другого: мобилизованный управляющий вправе самостоятельно подать в арбитражный суд заявление об освобождении от исполнения возложенных обязанностей в деле о банкротстве (на основании пункта 1 статьи 20.3 Закона о банкротстве); либо если мобилизуемый управляющий не успевает или фактически не имеет возможности самостоятельно обратиться с заявлением об освобождении, то заявление подает саморегулируемая организация, членом которой является управляющий (на основании

² См.: Федеральный закон от 29.12.2022 N 603-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Консультант Плюс (дата обращения 29.03.2023)

³ См.: Решение Арбитражного суда Мурманской области от 23.02.2023 (резолютивная часть от 16.02.2023) по делу №А42-10679/2022 // kad.arbitr.ru (дата обращения 29.03.2023)

пункта 2 статьи 20.5 Закона о банкротстве⁴). Нормативно-правовое регулирование порядка замены мобилизованного управляющего на другого управляющего имеется, однако, на практике замена управляющего может протекать длительно по времени и в некоторой степени с негативными последствиями для должника и кредиторов. Замена управляющего и освобождение мобилизованного управляющего от полномочий не происходит одновременно. После получения заявления об освобождении управляющего от обязанностей назначается судебное заседание, в ходе которого выносится определение об освобождении управляющего от полномочий. Полномочия возникают с даты принятия судебного акта об утверждении арбитражным управляющим в конкретном деле и прекращаются с даты:

- 1) принятия судебного акта об освобождении или отстранении арбитражного управляющего от исполнения его обязанностей;
- 2) принятия судебного акта о прекращении производства по делу о банкротстве;
- 3) принятия судебного акта об утверждении мирового соглашения;
- 4) принятия судебного акта о введении следующей процедуры банкротства (за исключением случаев, когда одновременно то же лицо утверждается арбитражным управляющим в этой следующей процедуре либо на него возлагается исполнение таких обязанностей);
- 5) завершения конкурсного производства;
- 6) смерти арбитражного управляющего⁵.

Фактически на практике может возникнуть такая ситуация, при которой управляющий уже мобилизован, а освобожден от исполнения обязанностей будет только в течение месяца. В то же время и новая кандидатура управляющего не утверждена. Согласно пункту 5 статьи 213.25 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» с даты признания гражданина банкротом все права в отношении имущества, составляющего конкурсную массу, в том числе на распоряжение им, осуществляются только финансовым управляющим от имени гражданина и не могут осуществляться гражданином лично. В связи с чем должник, проходящий процедуру реализации имущества гражданина, может оказаться в ситуации, когда гарантированный ему пунктом 3 статьи 213.25 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» прожиточный минимум ему никто не выдаст ввиду объективных обстоятельств до момента освобождения мобилизованного управляющего и утверждения новой кандидатуры управляющего.

Во избежание таких ситуаций, предлагается наделить суды правом единоличного, вне судебного заседания, утверждения временного исполняющего обязанности управляющего по представлению саморегулируемой организации арбитражных управляющих. По мнению автора, справедливо было бы применять механизм, применяемый в случае дисквалификации управляющих, регламентированный частью 3 статьи 20.4 ФЗ

«О несостоятельности (банкротстве)». Названная норма позволяет провести

⁴ См.: Мобилизация в банкротстве. Ответы на девять вопросов, которые уже возникли на практике // Арбитражная практика для юристов. 2022 № 11 (87). С. 84-87

⁵ См.: Постановление Пленума ВАС РФ от 25.12.2013 N 97 «О некоторых вопросах, связанных с вознаграждением арбитражного управляющего при банкротстве» // Консультант Плюс (дата обращения 29.03.2023)

оперативную замену одного управляющего на другого - в течение одного дня без вызова сторон по заявлению саморегулируемой организации арбитражных управляющих

Губерова Анна Михайловна – обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Юрчак Екатерина Валерьевна – доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Некоторые теоретические и практические проблемы применения неустойки в гражданском праве

Согласно действующему законодательству под неустойкой следует понимать денежную сумму, определённую законом или договором, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств.

В доктрине гражданского права ученые-правоведы оправдывают двойственность природы неустойки действующими статьями Гражданского кодекса Российской Федерации. Так, основные заключения о теории двуединой правовой природы неустойки заключены в главах 23 ГК РФ «Обеспечение исполнения обязательств» и 25 ГК РФ «Ответственность за нарушение обязательств». А.А. Бесшабашных¹, в свою очередь, поддерживает точку зрения о том, что раз в законе неустойка закреплена и как способ обеспечения обязательства, и как мера ответственности, ее двойственная природа очевидна. Поднимая вопрос отнесения неустойки к мерам обеспечения или же ответственности, А.Г. Карапетов² наоборот отмечал, что расположение неустойки в главах 23 и 25 ГК РФ не позволяет нам утверждать, что неустойка действительно способна стимулировать должника к надлежащему исполнению обязательства или может выступать в качестве меры гражданско-правовой ответственности. Она, в первую очередь, является санкцией за нарушение договора, относящейся к общей категории мер ответственности, что усматривается в ч. 2 ст. 330 ГК РФ.

Проблема снижения неустойки российскими судами является одной из актуальных проблем, стоящих перед современной юридической наукой. Об актуальности данной проблемы свидетельствует тот факт, что суды очень часто снижают неустойку, ссылаясь на ст. 333 Гражданского кодекса РФ, о чем неоднократно отмечалось в специальной литературе³. Следует отметить, что в 2015 году в статью об уменьшении неустойки были внесены изменения, касающиеся обязательного предоставления в суд заявления должником, осуществляющим предпринимательскую деятельность, о таком уменьшении. Целью данной реформы являлось ограничение права суда по своей инициативе уменьшать размер неустойки⁴.

¹ Бесшабашных А.А. Понятие неустойки в российском гражданском праве / За нами будущее: взгляд молодых ученых на инновационное развитие общества // Сборник научных статей Всероссийской молодежной научной конференции (05 июня 2020 года), в 4-х томах, Том 2. Юго-Зап. гос. ун-т., Курск: Юго-Зап. гос. ун-т., 2020. С.141-143.

² Карапетов А.Г. Комментарий к статьям 330-333 Гражданского кодекса РФ о неустойке в свете последней судебной практики // Защита гражданских прав: избранные аспекты. М.: Статут, 2017. С.177-201.

³ Карапетов А. Г. Неустойка как средство защиты прав кредитора в российском и зарубежном праве. М.: Статут, 2005; Кубрава А. Б. Снижение неустойки как ограничение принципа свободы договора // Арбитражный и гражданский процесс. 2019. № 9. С. 34–37.

⁴ Определение Верховного Суда Российской Федерации от 29.05.2018 по делу № 301-ЭС17-21397.

Статья 333 Гражданского кодекса РФ предусматривает «право суда уменьшить неустойку ввиду его явной несоразмерности нарушению обязательства и получением кредитором необоснованной выгоды»⁵. Данное право порождает ещё одну проблему, связанную с неопределенностью в основаниях снижения договорной неустойки, взыскиваемой с лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность. Одни суды⁶ считают, что для судебного снижения размера неустойки необходимы три критерия: а) исключительность случая; б) явная несоразмерность; в) получение кредитором необоснованной выгоды. Другие суды⁷ считают, что для снижения неустойки необходимы два критерия: а) исключительность случая; б) получение кредитором необоснованной выгоды. Третьи же суды⁸ выделяют другие два критерия: а) явную несоразмерность и б) получение кредитором необоснованной выгоды.

По общим правилам, установленным в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», снижение неустойки судом допускается только по обоснованному заявлению такого должника, которое может быть сделано в любой форме, при этом заявление ответчика о явной несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства само по себе не является признанием долга либо факта нарушения обязательства⁹.

Самостоятельными основаниями для снижения неустойки не могут быть доводы ответчика о невозможности исполнения обязательства в связи с тяжелым финансовым положением, наличием задолженности перед другими кредиторами, наложением ареста на денежные средства или иное имущество и даже в связи с добровольным погашением долга на день рассмотрения спора и др.

Казалось бы, с учетом вышеизложенного уже давно должна сложиться судебная практика, которая не позволяет необоснованно уменьшать заявленную неустойку, однако, некоторые суды придерживаются логики о том, что суд вправе самостоятельно снизить договорную неустойку независимо от того, заявлялось ходатайство о её снижении ответчиком или нет.

В качестве примера приведём один из споров о взыскании неустойки, компенсации морального вреда, штрафа за неисполнение в добровольном порядке требования потребителя. В рассматриваемом деле истцом-дольщиком была заявлена неустойка в размере 480 тыс. руб. за просрочку исполнения обязательства за период с 01.04.2016 г. по 28.11.2016 г. Суд первой и апелляционной инстанций посчитали заявленную сумму завышенной и несоразмерной последствиям нарушения обязательства и даже без соответствующего мотивированного заявления со стороны ответчика снизил неустойку за просрочку исполнения обязательств по договору долевого строительства до 50 тыс. руб., то есть более чем в 9 раз. При этом никакого обоснования и расчета суммы суд в своем решении не указал.

В заключении обратимся к статистическим данным, которые постоянно представляется Арбитражным судом по Вологодской области на своём интернет-сайте. Так,

⁵ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

⁶ Решение АС Краснодарского края от 25.02.2021 по делу № А32-52303/2020.

⁷ Постановление Тринадцатого Арбитражного апелляционного суда от 30.04.2021 по делу № А56-71096/2019.

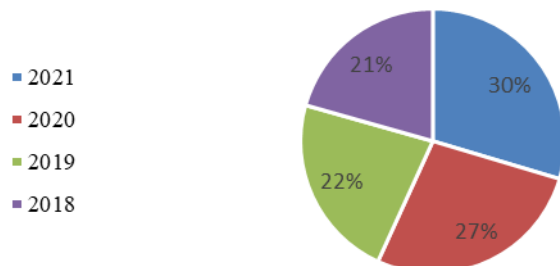
⁸ Решение АС Вологодской области от 29.06.2021 по делу № А13-5218/2021.

⁹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»// КонсультантПлюс.

за 2021 год Арбитражный суд Вологодской области (далее – АС ВО) рассмотрел 128 дел о возмещении убытков и 2713 дел о взыскании неустойки.

Согласно данным статистики в 2020 году в АС ВО поступило 2493 заявлений. Это на 3 % больше показателя 2019 года – 2067. Для сведения: в 2019 году на 1 % больше в сравнении с 2018 годом.

Количество поступивших заявлений



Также из данных статистической отчётности следует, что в 2020 году сумма требований составила 10828598 тыс. руб., а было взыскано лишь 4817321 тыс. руб., в 2021 году сумма требований - 1735681 тыс. руб., а сумма взыскания - 913234 тыс. руб.

Таким образом, можно сделать вывод, что судьи АС ВО активно пользовались правом снижения размера неустойки.

Гусева Елизавета Вячеславовна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Попович Марина Михайловна - доцент
кафедры гражданского права и гражданского
процесса Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

ЦИФРОВИЗАЦИЯ НОТАРИАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

В настоящее время совершенствование цифровых технологий вносит изменения не только в жизнь физических и юридических лиц, но и в систему права в целом, а также в формирование возникающих правовых отношений. Началом развития информационных технологий можно считать принятие федеральной целевой программы «Информационное общество», утвержденной Постановлением Правительства № 313 от 15 апреля 2014 г.¹. В рамках данной программы были поставлены такие задачи, как достижение «цифровой зрелости», увеличение доли массовых социально-значимых услуг, доступных в электронном виде и другие. Так как нотариат является одним из основных институтов защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц, он также начал развиваться в сфере цифровизации. На настоящей стадии развития института нотариата можно утверждать, что цифровизация способствовала увеличению самой сферы деятельности, ускорила процессы работы и повысила эффективность, удобство для граждан и юридических лиц.

С введения Федеральным законом от 21 декабря 2013 года № 379-ФЗ «О внесении изменения в отдельные законодательные акты Российской Федерации»² (далее ФЗ № 379-ФЗ) такого нотариального действия как удостоверение равнозначности документа в бумажном виде электронному документу и наоборот считается, что началась цифровизация. Данным ФЗ № 379-ФЗ вводилась новая глава в «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате», а именно «Глава VII.1. Единая информационная система нотариата» (ЕИС). С принятия рассматриваемого федерального закона последовало применение термина «электронный нотариат». Владимир Владимирович Ярков понимал под электронным нотариатом совокупность действий по сбору, передаче и хранению юридически значимой информации, а также совершение нотариальных действий и взаимодействие с органами государственной власти с использованием информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования и электронно-цифровой подписи нотариуса³.

¹ Постановление Правительства РФ от 15 апреля 2014 года № 313 «Об утверждении [государственной программы российской федерации "информационное общество"](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_162184/)» (с изменениями на 17 февраля 2023 года) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_162184/ (дата обращения: 02.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

² Федеральный закон "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" от 21.12.2013 N 379-ФЗ // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_156007/ (дата обращения: 04.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

³ Ярков В. В. Нотариальное право: Учебник. М.: «Статут», 2017. С. 97. [Электронный ресурс] URL: <https://cnm.md/wp-content/uploads/2019/07/Notarialnoe-pravo-Uchebnik-YArkov-2017.pdf> (дата обращения 04.03.2023)

Принятие Федерального закона от 27 декабря 2019 года № 480 — ФЗ «О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и отдельные законодательные акты Российской Федерации»⁴, также именуемый законом «о цифровом нотариате», стало основным толчком развития цифровых технологий в деятельности нотариата. Большая часть изменений вступила в силу 29 декабря 2020 года. Электронные услуги пока не могут полностью вытеснить факт личного присутствия государственных органов, но цифровизация идет полным ходом. Еще несколько лет назад никто не мог представить, что можно будет подавать декларации в налоговую инспекцию или иски в суд в удаленном режиме. Но на данный момент нотариат активно продвигает электронные сервисы, позволяя гражданам и бизнесу получать необходимые услуги в кратчайшие сроки.

Благоприятным для нотариата стало то, что граждане и предприниматели стали больше решать споры посредством медиации, а не через суд. Это подтверждается ростом количества удостоверенных нотариусом медиативных соглашений. Сохранение тенденции приведет к быстрому решению конфликтов и экономии денежных средств на судебные издержки.

Пандемия коронавируса в 2020 году подтолкнула многие нотариальные действия цифровизации. Ограничительные меры, например, режим самоизоляции, а также различные санкции изменили привычную жизнь. Но срочные правовые вопросы не исчезли, для их решения также оставалась необходимой помощь нотариуса. Поэтому нотариальное сообщество предпринимало все возможные меры, чтобы в период пандемии обеспечить население своевременной и квалифицированной юридической помощью.

Произошло создание института так называемых дежурных нотариальных контор, которые работали и продолжают работать в условиях ограничительных мер. Была реализована возможность получения консультации нотариуса без личного приема, находясь, например, дома, посредством открытия бесплатной телефонной линии правовой помощи.

Из-за пандемии отдельные услуги существенно меньше стали использоваться. Например, сократилось число удостоверенных согласий. Причиной считается то, что не нужны данные документы родителям, так как был запрет на выезд из страны, в том числе и детям. Также въезд в страну был ограничен, что повлекло за собой сокращение иностранных граждан и стало причиной сокращения просьб о проверке подлинности подписи переводчика.

Перейдем к рассмотрению некоторых новелл в законодательстве о цифровом нотариате, вступивших в действие 29 декабря 2020 года.

Появилась возможность удостоверения сделки с привлечением двух и более нотариусов. Вступившие изменения позволяют сторонам договора, находящимся в разных городах, одновременно прийти в нотариальные конторы и удостоверить сделку. Важно, что при удостоверении договора об отчуждении объектов недвижимости хотя бы один из нотариусов должен осуществлять свою деятельность в субъекте РФ, где эта недвижимость находится. Количество участников и нотариусов, привлекаемых к сделке, не ограничивается.

Следующим новшеством считается возможность удаленно совершить нотариальные действия, то есть без личного обращения к нотариусу, подав заявление через ЕИС, а также посредством портала «Госуслуги». Удаленно могут совершаться следующие нотариальные действия: обеспечение доказательств; принятие в депозит безналичных денег; совершение исполнительной надписи; принятие на хранение электронного документа; получение

⁴ Федеральный закон "О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и отдельные законодательные акты Российской Федерации" от 27.12.2019 N 480-ФЗ // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_341788/ (дата обращения: 04.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

выписки из реестра уведомлений о залоге движимого имущества; свидетельствование верности перевода; передача электронных документов другим физическим или юридическим лицам⁵. При совершении таких действий нет необходимости устанавливать изъявление воли лица, так как оно будет подтверждаться путем подписания заявления квалифицированной электронной подписью.

Стало возможным установление личности гражданина, его представителя или представителя юридического лица посредством доступа к Единой биометрической системе. Это будет актуально при наличии сомнений в личности гражданина или предъявленных им документов.

Также новеллой является размещение машиночитаемой маркировки на: исполненные в бумаге договоры, доверенности, свидетельства, протест векселя, исполнительную надпись, документы, обеспечивающие доказательства, документы, время предъявления которых удостоверено нотариусом. Машиночитаемая маркировка дает возможность лицу, в чьем распоряжении будет такой документ, сформировать запрос о действительности этого нотариального документа и получить соответствующее подтверждение.

Из вышеизложенного можно сделать вывод, что новшества в системе нотариата, а именно появление различных электронных услуг, выполняют значимые функции: увеличивают сохранность и прочность безопасности юридически значимых данных, скорости, качества и удобства получения нотариальных услуг, подстраиваясь под условия современного мира.

Рассмотренные новеллы в нотариальной деятельности содержат в себе такие плюсы, как:

А) Экономия денежных средств граждан (например, на транспортные расходы, в частности, с появлением такой услуги, как удостоверение сделки с привлечением двух и более нотариусов участникам, находящимся в разных городах, нет необходимости встречаться лично и тем самым расходовать денежные средства на проезд);

Б) Сокращение времени для совершения того или иного действия. Например, появление возможности удаленно совершить нотариальные действия, то есть реализовать их без личного обращения в нотариальную контору, в частности, возможность подписания документа в электронной форме с помощью электронной подписи позволяет уменьшить временные затраты на выполнение данного действия;

В) Упрощение процесса не только совершения основных, но и дополнительных действий, к примеру, упрощение механизма по сбору необходимых документов и передаче их нотариусу;

Г) Исключение рисков незаконного доступа к нотариальным актам, их изменения или внесения информации задним числом, за счет регистрации данных о каждом нотариальном действии в ЕИС. Благодаря нотариату создано множество публичных сервисов проверки юридически важных сведений. Почти каждый желающий имеет возможность проверить на подлинность документ с печатью нотариуса, отсканировав размещенный на нем QR-код.

Можно сделать вывод, что электронный нотариат стремительно развивается, дистанционные услуги востребованы, а перечень нотариальных услуг в электронной форме постоянно расширяется и внедряется в практику.

Говоря о новеллах, имеющих многочисленные плюсы, необходимо затронуть вопрос также о влекущих проблемах и недостатках.

⁵ Ст. 44.3 "[Основ законодательства Российской Федерации о нотариате](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_1581/)" (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 28.12.2022) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2023) [Электронный ресурс] URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_1581/ (дата обращения 05.03.2023)

На пресс-конференции «Нотариат 2021: цифровые новеллы и тенденции» Президент ФНП Константин Корсик отмечал: «Криминал всегда идет первым в освоении новых технологий», то есть электронные услуги, новые цифровые возможности должны быть не только быстрыми и удобными, но и надежно защищенными. В качестве примера приводилась обстановка с электронными подписями. Следует учитывать, что не у каждого гражданина они есть, и известны ситуации, когда похищали недвижимость по подменной электронной цифровой подписи. Тему недвижимости Константин Корсик затронул более подробно в том вопросе, когда банки учреждают агентства по покупке жилья. Он утверждал, что банки приравнивают свою деятельность к деятельности нотариуса. Константин Корсик предлагал данные сделки доверить нотариусу, а все остальное – понимать, как бизнес. Как отмечалось, осознанность по поводу серьезности рисков сделок растет, а многие граждане предпочитают удостоверять их у нотариусов. В доказательство приводилась статистика по сделкам с земельными участками в 2020-м, показавшая рекордный рост.

Рассматривая новеллы, можно выделить ряд минусов:

1. Во-первых, появляется большая ответственность сотрудников нотариальных палат и самих нотариусов. Взять в пример то, что задействованные в онлайн-сделке нотариусы несут солидарную полную имущественную ответственность за результат своих действий⁶. Однако, благодаря этому участники имеют гарантии на полное возмещение ущерба в случае нотариальной ошибки.

2. Во-вторых, происходит увеличение уровня мошенничества в данной сфере. Например, когда подпись получает не то лицо, на кого она оформлена. Преступники либо договариваются с сотрудником, который выдает электронные подписи, либо представляют подложные документы удостоверения личности, в результате чего лицо получает электронную подпись на чужое имя⁷.

3. Легкомысленное отношение гражданина к своим документам и электронным подписям в том числе. В частности, у лица есть сертификат ключа электронной подписи. Лицо обязано хранить его в защищенном месте, чтобы никто не мог получить к нему доступ. Но на практике большинство лиц кладут электронную подпись в первый же ящик, а рядом записку с паролем от подписи. В итоге любой человек сможет воспользоваться этой подписью, если захочет. Это практическая сторона проблемы. Есть и юридическая: не проверяется, понимает ли лицо, что оно подписывает своей электронной подписью, в каком состоянии он находится, не действует ли под принуждением. Все действия человек совершает из любого места планеты только в электронном виде, ни с кем непосредственно не общаясь, просто кликая на кнопки и ссылки. В такой системе лицо не имеет никакой помощи и защиты, если его ввели в заблуждение, обманывают относительно условий договора или попросту принуждают.

Таким образом, процесс модернизации человеческой цивилизации за счёт внедрения цифровых технологий во все сферы жизни общества, именуемый цифровизацией, оказал значительное влияние на совершенствование деятельности нотариата. Причинами возникновения послужили стремительное развитие информационных технологий, совершенствование правовых основ, потребность удовлетворения нотариальных действий в короткие сроки, адаптация к условиям пандемии и к другим ограничительным мерам.

⁶ См. ч. 5 ст. 17 ["Основ законодательства Российской Федерации о нотариате" \(утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1\) \(ред. от 28.12.2022\) \(с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2023\)](#) [Электронный ресурс] URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_1581/ (дата обращения 05.03.2023)

⁷ См. например, решение Арбитражного суда Свердловской области от 22 июня 2021 г. по делу № А60-2524/2021 [Электронный ресурс] URL: <https://sudact.ru/arbitral/doc/Tfb1ac2D6v5T/> (дата обращения 07.03.2023)

Зеленцова Юлия Александровна - обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Воронина Наталья Павловна - профессор кафедры экологического и природоресурсного права, Московский государственный юридический Университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, доцент.

Актуальные проблемы ответственности сторон при расторжении договора аренды недвижимого имущества и пути их преодоления

Договор аренды недвижимости довольно распространен на практике, поэтому нередко случаи возникновения спорных моментов при изменении или расторжении договора.

После реформирования экономики в нашей стране стало возможным открытие разнообразных частных компаний, которым было необходимо помещение для размещения деятельности. Как следствие, появился вид предпринимательской деятельности по сдаче в аренду недвижимости.

Договор об аренде недвижимости (квартиры, дома, офисного или коммерческого помещения) - это юридический документ, который регулирует отношения между арендатором (лицом, которое арендует недвижимость) и арендодателем (владельцем недвижимости)⁸.

Договор аренды может содержать следующие основные элементы:

1. Условия аренды: местоположение недвижимости, тип и общую площадь, срок аренды, стоимость аренды и способы оплаты.
2. Обязательства сторон: определяются права и обязанности арендатора и арендодателя.
3. Риски и ответственность: определяются страхование недвижимости, возмещение повреждений, ответственность за нарушения закона или правил пользования недвижимостью, а также процедуры разрешения споров между арендатором и арендодателем.
4. Условия расторжения договора: включая требования по уведомлению и сроки расторжения, а также последствия расторжения.

При подписании договора аренды недвижимости обе стороны должны быть внимательны к его условиям и ознакомиться со всеми пунктами, чтобы избежать возможных проблем в будущем, которые обычно возникают при расторжении договора об аренде.

Мы отметили, что у договора аренды две стороны — арендатор и арендодатель. При наличии оснований каждый из участников договорных отношений может расторгнуть договор. Основания расторжения четко прописаны в ГК РФ:

1. Истечение срока договора: при истечении срока аренды договор может быть прекращен без необходимости объявления о расторжении.
2. Соглашение сторон: арендодатель и арендатор могут согласиться на досрочное расторжение договора в случае, если обе стороны согласны.

⁸ ГК РФ Статья 606. Договор аренды \ КонсультантПлюс (consultant.ru).

3. Нарушения договора: если арендодатель или арендатор нарушают условия договора, другая сторона может расторгнуть договор (например, если арендатор не оплачивает аренду или арендодатель не выполняет свои обязанности по ремонту и обслуживанию недвижимости).

4. Прекращение договора по требованию арендодателя: в некоторых случаях арендодатель может потребовать расторжения договора, например, если он хочет продать недвижимость или использовать ее для своих целей. В этом случае сроки и условия выселения определяются законодательством.

5. Прекращение договора по требованию государства: в некоторых случаях договор аренды может быть прекращен по требованию государственных органов, например, в случае сноса недвижимости или использования земли для общественных нужд.

6. Прекращение договора в связи с форс-мажорными обстоятельствами: если наступают непреодолимые препятствия, которые не позволяют сторонам продолжать исполнение договора, то договор может быть расторгнут.⁹

Арендодатель может срочно расторгнуть договор, если арендатор¹⁰:

- существенно его нарушил (ст. 450 ГК РФ);
- ненадлежащим образом использует или портит имущество (ст. 615 ГК РФ);
- не платит за аренду два месяца подряд и более (ст. 619 ГК РФ);
- не осуществляет капремонт (ст. 619 ГК РФ).

Арендатор может срочно расторгнуть договор, если арендодатель:

- не передал имущество вовремя (ст. 620 ГК РФ);
- не проводит капремонт при условии, что он взял на себя такие обязательства (ст. 620 ГК РФ);
- передал имущество, которое нельзя нормально использовать из-за имеющихся недостатков (ст. 620 ГК РФ);
- нарушил существенные условия договора (ст. 450 ГК РФ)¹¹.

По требованию арендодателя возможно досрочное прекращение договора аренды. Здесь необходимо отметить одну особенность – такое решение арендодатель принимает в случае невыполнения обязательств по договору со стороны арендатора и, согласно ст. 619 ГК РФ, должен заранее напомнить его об исполнении обязательств в письменном виде. Если же обязательства по договору не выполняет арендодатель, то арендатор может без уведомления начать процесс по расторжению договора. Все остальные моменты в процессе по расторжению договора аренды идентичны для обеих сторон.

Основные шаги по расторжению договора:

- выносится предложение о прекращении действия договора аренды;
- предложение направляется второй стороне;
- если споров не возникает, и все стороны согласны, составляется дополнительное соглашение о расторжении договора аренды;
- если кто-то из сторон не согласен – следует обращение в суд для решения споров.

Как с юридической, так и с логической точки зрения, нельзя сразу обратиться в суд о расторжении договора аренды нежилого помещения (как и любого другого). Поэтому необходимо составление предложения. Особых требований с законодательной точки зрения к документу с предложением нет. Есть обязательная информация, которая должна быть указана в предложении: основания для расторжения договора, собственно предложение о расторжении в досудебном порядке, срок реагирования на направленное предложение (в

⁹ ГК РФ Статья 606. Договор аренды \ КонсультантПлюс (consultant.ru).

¹⁰ Расторжение договора аренды: основания, способы, оформление - nalog-nalog.ru.

¹¹ Там же.

случае отсутствия сроков ответ необходимо направить в течение 30 дней в соответствии со ст. 452 ГК РФ). Также можно приложить дополнительное соглашение. Если сторона согласна с предложением – сразу подпишет. Если договор прошел регистрацию в Росреестре, дополнительное соглашение также должно быть зарегистрировано.

Следует отметить, что подписание соглашения не освобождает арендатора от уплаты задолженности по арендной плате и договорную неустойку по просрочке платежа (п. 3 ст. 453 ГК РФ).

Очень важно правильно составить документы и соблюсти порядок передачи предложения второй стороне. Это необходимо сделать лично стороне или представителю с отметкой о получении, либо заказным письмом по почте с описью и уведомлением.

В случае отказа стороны подписывать соглашение о расторжении договора подается иск о расторжении договора аренды в суд общей юрисдикции. Если обе стороны являются предприятиями или ИП, иск будет рассматривать арбитражный суд.

Иск в суд можно подать онлайн через электронную систему подачи документов, лично или через представителя в экспедицию суда, почтой или курьерской службой. Важно, чтобы исковое заявление было составлено в соответствии со ст. 125 АПК РФ или ст. 131 ГПК РФ: письменная форма, указание суда, данных истца, ответчика, третьих лиц, расчета требований при наличии цены иска, даты отправки досудебной претензии.

Исковое заявление не пустят в ход, если все требования не будут соблюдены. Произойдет приостановление процесса до устранения всех недостатков поданного иска. Здесь необходимо отметить, что все участники искового процесса должны доказать все обстоятельства, которые указаны в исковом заявлении как основание всех требований и возражений. Поэтому все аргументы в исковом заявлении должны быть доказаны.

Также арбитражный суд не удовлетворит иск о расторжении договора, если все основания для расторжения договора аренды были устранены в разумный срок¹².

После того как договор аренды расторгнут, по решению суда или соглашению сторон значения не имеет, отношения между арендодателем и арендатором прекращаются (п. 2 ст. 453 ГК РФ). Это значит, что они возвращаются в условия, которые существовали до заключения договора. Арендодатель получает назад свое имущество, а арендатор больше не может им пользоваться, но при этом он избавляется от обязательства по уплате арендных платежей.

Чтобы передать имущество от одной стороны другой, нужно составить акт приема-передачи. В нем описывается состояние объекта аренды в момент передачи, а также указывается перечень дефектов. Если на момент заключения договора аренды их не было (например, в квартире оказались разбиты окна и люстра), арендодатель может потребовать возмещения ущерба — сначала в досудебном порядке, а потом через суд.

Процесс расторжения договора аренды определен законодательно. В судебной практике нередки случаи, когда возникают споры при расторжении договора аренды недвижимого имущества.

Одной из актуальных проблем ответственности сторон при расторжении договора аренды недвижимого имущества является вопрос о возврате залога. Часто возникают споры между арендодателем и арендатором по поводу размера залога и условий его возврата. Для преодоления этой проблемы необходимо четко определить размер залога и условия его возврата в договоре аренды.

Также распространенной проблемой является возможное нарушение сроков расторжения, которое может привести к проблемам с выплатой арендной платы,

¹² Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 05.05.1997 № 14 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров».

обязательствами по поддержанию недвижимости и другими связанными с ней расходами. Это может привести к жалобам и возможному судебному разбирательству.

Другой распространенной проблемой является невыполнение сторонами своих обязательств в отношении ремонта, обслуживания или обновления недвижимости. Это может привести к ущербу или повреждению имущества и возникновению дополнительных расходов на его восстановление, что приводит к очередной проблеме, связанной возмещением ущерба, причиненного недвижимому имуществу в процессе аренды. В этом случае необходимо определить, кто несет ответственность за ущерб и какой размер компенсации должен быть выплачен. Для этого в договоре аренды необходимо четко определить условия ответственности сторон за ущерб, а также размер компенсации.

Проблемой может стать вопрос о расторжении договора аренды по инициативе одной из сторон. В этом случае необходимо определить, какие последствия возникают при расторжении договора и какие обязательства остаются на сторонах. Для этого необходимо четко определить условия расторжения договора в самом договоре аренды.

Чтобы избежать этих проблем, необходимо тщательно изучить условия договора аренды недвижимости, убедиться в полном соответствии их требованиям и предоставленной недвижимости, а также быть готовым к исполнению своих обязательств в соответствии с этими условиями.

Если же возникли проблемы, необходимо своевременно их выявить и решить до расторжения договора, чтобы избежать возможных судебных разбирательств и финансовых потерь.

Также стороны могут заключить дополнительные соглашения, включающие условия по ответственности за ремонт и обслуживание недвижимости, а также условия по возмещению убытков в случае неисполнения или нарушения обязательств.

Таким образом, порядок и условия изменения и расторжения договора аренды устанавливаются в соответствии с законодательством. Закон применяет как императивные, так и диспозитивные нормы. Соблюдение требований закона обеспечивает максимальное сохранение интересов сторон, необходимое для развития гражданского оборота в области договорных отношений, связанных с арендой, и позволяет снять противоречия, существующие в этой области правового регулирования.

Иванова Виктория Владиславовна – обучающаяся 2 курса магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Кондратовская Светлана Николаевна – доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Анализ международного законодательства о наследовании недвижимости: Европейский союз, Китай, США.

Наследование недвижимости - это передача права собственности на недвижимое имущество от умершего владельца к его наследникам. Указанный институт является важным для общества, поскольку право на наследство является важнейшим правом человека, гарантированным законом. Наследование позволяет сохранить имущество в семье и передать его от поколения к поколению. Также оно способствует развитию экономики, так как наследники могут использовать наследованное имущество для ведения бизнеса, продажи, сдачи в аренду или найм, что в целом способствует экономическому росту, поскольку во множестве стран недвижимое имущество является основным активом населения. Кроме того, наследство может помочь людям получить доступ к жилью и обеспечить достойный жизненный уровень¹.

В Европейском Союзе (далее - ЕС) наследование недвижимого имущества регулируется законодательством, которое устанавливает общие правила и принципы. Эти правила обеспечивают единый подход к наследованию недвижимости во всех странах-членах ЕС.

Основным актом, регулирующим наследование недвижимости в ЕС, является Регламент ЕС № 650/2012 о компетенции, применимом праве, признании и исполнении решений и принятии актов в отношении наследств в ЕС (далее - Регламент)². Он вступил в силу 17 августа 2015 года и заменил более ранний Регламент ЕС № 44/2001 о юрисдикции и признании решений в гражданских и торговых делах.

Регламент устанавливает, что применяется законодательство той страны, где умершее лицо имело обычное место жительства на момент смерти. Если место жительства неизвестно, применяется законодательство той страны, где находится наиболее ценное имущество умершего. Наследственное право, которое будет применяться к недвижимости, зависит от места нахождения этой недвижимости.

Регламент также устанавливает правила о признании и исполнении решений по наследству в ЕС. Судебные решения, вынесенные в одной стране-члене, автоматически признаются и исполняются в других странах-членах без дополнительных процедур. Это облегчает процесс наследования недвижимости в разных странах ЕС.

Однако, Регламент не решает всех вопросов, связанных с наследованием недвижимости в ЕС. В частности, он не регулирует вопросы налогообложения наследства. Каждая страна-член ЕС имеет собственное национальное законодательство в этой области³.

¹ Барцевский М.Ю. Наследственное право. М., 1996. Белые альвы: Нсток, 182 с.147

² <https://pravo.hse.ru/data/2015/11/16/1081087039/Рим%204.pdf>

³ Абраменков М.С. Наследование по завещанию в Российской Федерации и зарубежных странах: сравнительно-правовой аспект / М.С. Абраменков // Наследственное право. 2008. №4. С. 36 - 43.

В целом, Регламент ЕС № 650/2012 о наследовании недвижимого имущества предоставляет единые правила и принципы для всех стран-членов ЕС, что упрощает процесс наследования и обеспечивает защиту прав наследников.

Законодательство о наследовании недвижимости в США определяется на уровне штатов, и каждый штат имеет свои собственные правила и законы. Однако существуют некоторые общие принципы, которые применяются в большинстве штатов⁴.

1. Право наследования недвижимости

Право наследования недвижимости в США определяется в зависимости от того, было ли у умершего человека завещание или нет. Если завещание было составлено, то оно должно быть выполнено в соответствии с его условиями. Если завещание отсутствует, то наследники определяются в соответствии с законами штата, в котором произошла смерть.

2. Наследование недвижимости при наличии завещания

Если у умершего было завещание, то недвижимость передается в соответствии с его условиями. Завещание может содержать инструкции о том, кому следует передать недвижимость, а также какой долей каждому наследнику.

3. Наследование недвижимости при отсутствии завещания

Если у умершего нет завещания, то право наследования недвижимости определяется законами штата, в котором произошла смерть. Обычно наследники делят недвижимость поровну между собой. Однако в некоторых случаях могут возникать споры, особенно если у умершего было несколько бывших супругов или детей от разных браков.

4. Налоги на наследство

В США существуют налоги на наследство, которые могут быть установлены как на федеральном, так и на уровне штатов. Однако налог на наследство обычно не взимается с тех, кто наследует недвижимость от родственника первой степени (например, от родителей или супруга).

5. Продажа наследуемой недвижимости

Наследуемая недвижимость может быть продана наследниками после получения права на ее наследование. Однако при продаже недвижимости наследники могут столкнуться с налоговыми обязательствами, так как продажа может повлечь за собой налог на прибыль от продажи недвижимости.

В целом, законодательство о наследовании недвижимости в США довольно многообразно и отличается в каждом штате.

В Китае наследование имущества, в том числе недвижимости, регулируется Гражданским Кодексом Китая (CivilCodeofthePeople'sRepublicofChina) и Законом о Наследовании Китая (InheritanceLawofthePeople'sRepublicofChina)⁵.

Согласно Гражданскому Кодексу Китая, наследниками являются супруги, дети, родители и братья/сестры умершего. Если нет живых наследников первой очереди, наследство переходит ко второй очереди наследников, таких как деды, бабушки, дяди, тети и т.д. Если нет наследников второй очереди, наследство переходит к государству.

Наследственный порядок может быть изменен по желанию умершего через составление завещания. В завещании можно указать, кому и какое имущество должно быть передано после смерти. Однако, Китайский закон ограничивает свободу завещания в интересах сохранения социальной стабильности и предотвращения конфликтов между

⁴ Паничкин В.Б., Боровик О.Ю. Наследственное право США. СПб: Издательство Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2006. - 850 с.

⁵ Ван Чжихуа. Революция и кодификация китайского гражданского законодательства // Вестник Санкт-Петербургского университета. Право. 2018. № 3. С. 422–432. URL: <https://doi.org/10.21638/11701/spbu14.2018.311>.

наследниками. Так, в завещании нельзя лишить законных наследников их доли наследства, а также ограничить права супруга на получение наследства.

Касательно недвижимости, Гражданский Кодекс Китая определяет ее как недвижимое имущество, включая земельные участки, здания, сооружения, растения и т.д. Наследники могут получить право на наследство недвижимости через закон или завещание.

Однако при наследовании недвижимости, Китайский закон предусматривает определенные ограничения. Так, иностранные граждане и компании не могут наследовать земельные участки в Китае, а максимальная площадь жилой недвижимости, которую может наследовать один человек, ограничена⁶.

Для передачи права на наследство недвижимости, необходимо обратиться в местный управляющий орган недвижимости и предоставить документы, подтверждающие наследственное право. При этом, необходимо учитывать, что наследник должен выплатить все налоги и сборы, связанные с наследством недвижимости.

Также стоит отметить, что в Китае существует понятие семейного имущества, которое включает в себя недвижимость и другое имущество, приобретенное во время брака. В случае развода или смерти одного из супругов, семейное имущество делится между супругами поровну, если нет иных договоренностей.

В целом, законодательство о наследовании недвижимости в Китае достаточно жесткое, но отвечает тенденциям развития, связанным с необходимостью соблюдения социальной справедливости. При наследовании недвижимости необходимо соблюдать все требования закона и выполнять все необходимые процедуры для передачи права собственности.

Сравнение законодательства Российской Федерации и Китая о наследовании недвижимости может быть выполнено на основе следующих аспектов⁷:

1. В России наследниками являются в силу закона (глава 63 Гражданского кодекса РФ), а также завещательные наследники, указанные в завещании (глава 62 Гражданского кодекса РФ). В Китае наследниками могут быть родственники по закону, завещательные наследники и другие лица, которые имеют право на наследование согласно законодательству (статья 23 Закона КНР «О наследовании»).

2. Для приобретения наследства наследник должен его принять. Принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство (статья 1153 Гражданского кодекса Российской Федерации). В Китае процедура наследования также включает оформление наследственного дела, но может быть выполнена через суд или другие уполномоченные органы (статья 26 Закона КНР «О наследовании»).

3. В России с 2006 года нет прямого налога, уплачиваемого при вступлении в наследство, но существует косвенный – государственная пошлина. Размер зависит от стоимости наследства и отношения между наследником и умершим (статьи 333.24 Налогового кодекса РФ)⁸. В Китае налог на наследство также начисляется в зависимости от стоимости наследства, но может быть освобожден или уменьшен в зависимости от ряда факторов, включая степень родства и наличие у наследника инвалидности (статья 47 Закона КНР «О наследовании»).

⁶ Трощинский П. В. Правовая система Китая : монография. М. : Изд-во ИДВ РАН, 2016. 472 с.

⁷ Желонкин С.С. Наследственное право: учеб. пособие /С.С. Желонкин, Д.И. Ивахин. М. :Юстицинформ, 2014. 134 с.

⁸ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 19.07.2000 N 166-ФЗ (ред. от 29.12.2022) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2023) // «Российская газета», № 117, 05.08.2000

Законодательства России и Китая имеют общие черты в отношении наследования недвижимости, но также имеют свои особенности и различия.

Можно сделать вывод о том, что наследование недвижимого имущества заключается в установлении правил передачи прав на недвижимое имущество от умершего собственника к его наследникам. В разных странах и регионах могут быть различные требования и процедуры для наследования недвижимости, но обычно они определяются на основе закона и зависят от типа права собственности на недвижимость, наличия завещания, числа и категории наследников и других факторов. В целом, законодательство о наследовании недвижимости направлено на обеспечение справедливого и эффективного распределения имущества между наследниками и защиту их прав.

Капустина Яна Сергеевна – обучающиеся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Ропот Анастасия Алексеевна – обучающиеся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Шмакова Екатерина Борисовна – старший
преподаватель кафедры гражданского права и
гражданского процесса Северо-Западного
института (филиала) Университета имени О.Е.
Кутафина (МГЮА)

Применение методов искусственной репродукции человека: практические аспекты

Для начала несколько слов об актуальности темы исследования. По медицинской статистике распространенность как женского, так и мужского бесплодия в России за прошедшие годы сильно выросла. Одна из задач государства состоит в том, чтобы создать правовой режим применения методов вспомогательных репродуктивных технологий (далее – ВРТ). С развитием данных технологий все большее признание получает теория, согласно которой основанием возникновения родительских прав и обязанностей может быть не только биологическое происхождение, но и социальная связь¹.

Однако существующие нормативные акты, регулирующие данную сферу, не создают достаточную правовую базу. В связи с этим возникает необходимость дальнейшего изучения данной темы.

Ряд положений, касающихся применения методов ВРТ, все-таки имеет нормативное закрепление, в том числе и в Семейном кодексе РФ. В статье 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» № 323-ФЗ дается понятие ВРТ: «ВРТ представляют собой методы лечения бесплодия, при применении которых отдельные или все этапы зачатия и раннего развития эмбрионов осуществляются вне материнского организма, а также суррогатное материнство²».

Теперь разберем проблемные аспекты, возникающие на практике.

По действующему законодательству, право на применение ВРТ имеют: мужчина и женщина, как состоящие, так и не состоящие в браке, а также одинокая женщина. Мы видим, что не предусмотрено право одинокого мужчины на допуск к методам ВРТ. В литературе довольно часто говорят о том, что данное положение является примером нарушения гендерного равенства, закреплённого Конституцией РФ. Это очень спорный вопрос, и, видимо, поэтому он до сих пор не урегулирован на законодательном уровне. Мы же придерживаемся мнения, что доля разумности в данном ограничении все-таки есть. В большинстве случаев при применении методов ВРТ наиболее тесная связь у ребенка проявляется именно с матерью. Как правило, именно мать вынашивает ребенка. От мужчин же обычно требуются только клетки. Предположим, что это одна из причин данного гендерного ограничения.

¹ Худякова О.Ю. Развитие законодательства России и США об установлении происхождения детей // Международное публичное и частное право. 2009. № 4. С. 12.

² Федеральный закон Российской Федерации «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ // СЗ РФ. 2011. № 48. Ст. 6724.

Далее хотелось бы затронуть иную проблему, возникающую при применении данных методов. Данный вопрос опять же больше морального характера. Вправе ли ребенок, родившийся при применении методов ВРТ, знать своих генетических родителей? В Семейном законодательстве нет ответа на данный вопрос. Однако Семейный кодекс РФ закрепил, что каждый имеет право на знание родителей³. Конвенция ООН о правах ребенка это подтверждает. Мы видим, что ребенок может знать генетического родителя, в том числе и донора. Однако медицинское право рассматривает сведения о генетическом происхождении ребенка в качестве врачебной тайны, разглашение которой запрещено законом. Видим некую коллизию в праве.

Существуют две стороны монеты. С одной стороны, если маленькому ребенку сообщить такую информацию, скорее всего, для него это будет большим стрессом. С другой стороны, данная информация может помочь в случае возникновения проблем со здоровьем, например, если ребёнок страдает какими-то наследственными заболеваниями. Остается только вопрос в том, что в данной ситуации интересы ребёнка ставятся выше интересов донора. В большинстве случаев доноры ставят цель – получение заработка. И вряд ли они будут рады появлению в их жизни генетического ребенка. К чему это может привести? К тому, что доноры прекратят предоставлять материал. Снижение доноров негативно скажется на применении данных методов.

Что на наш взгляд было бы оптимальным решением обозначенной проблемы? Во-первых, запрет раскрытия информации о генетическом происхождении ребенка до достижения им совершеннолетия без согласия лиц, записанных в качестве его родителей. После достижения же ребенок получает право знать о своем генетическом происхождении, независимо от отношения к этому данных лиц. Кроме того, в защиту интересов донора, необходимо все же учитывать характер донорства: анонимное оно или нет. Если все-таки донор сдал половые клетки анонимно, недопустимо раскрытие информации о нем, за исключением особых ситуаций, о которых говорилось выше. Еще было бы логично законодательно закрепить перечень лиц, обладающих правом на получение такой информации.

В практике был случай. Никишина Т.В. обратилась в Верховный Суд РФ с заявлением о признании пункта Инструкции по применению методов ВРТ недействующим в части, исключающей возможность установления отцовства в отношении лица, выступавшего донором спермы. Гражданка указала, что данное положение ставит ее ребенка в неравное положение с детьми, родившимися в результате естественного зачатия. Суд не удовлетворил требования истицы, сославшись на врачебную тайну⁴.

Отдельно также следует рассмотреть вопрос реализации посмертных репродуктивных программ. Данная возможность вызвала большое количество правовых вопросов, ответов на которые действующее законодательство до сих пор не дает.

Мужские половые клетки могут храниться до 25 лет. И на практике известны случаи, когда муж сдал свою сперму в банк-хранилище, и оплодотворение было произведено бывшей женой уже после смерти мужа. Кроме того могут быть использованы и криоконсервированные эмбрионы, оставшиеся от предыдущих попыток искусственного оплодотворения. Эмбрионы, помещенные в жидкий азот, могут храниться не один десяток лет.

³ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ // Российская газета. 1996. № 17

⁴ Решение Верховного Суда РФ от 13.01.2011 № ГКПИ10-1601 <Об отказе в удовлетворении заявления о признании частично недействующим пункта 6 Инструкции по применению методов вспомогательных репродуктивных технологий, утв. Приказом Минздрава РФ от 26.02.2003 № 67> // Справочно-правовая система «Консультант Плюс»

И весьма логично возникает вопрос. Правомерно ли использование клеток в репродуктивных целях после смерти их хозяина? И здесь опять два аспекта. С одной стороны, по этическим соображениям это вроде как не корректно. Вопросы отцовства и материнства должны решаться обоими супругами совместно. Сложно однозначно ответить на вопросы: дал ли бы муж, будучи живым, и спустя время согласие на ВРТ, по-прежнему ли бы хотел иметь ребенка от супруги. Но с другой стороны, это возможность женщины, потерявшей любимого человека, родить от него ребенка. Ведь мы также не можем точно быть уверены, что супруг был бы против. Данный вопрос, конечно, очень спорный. Но по нашему мнению, мы бы все-таки оставили данное право. Ограничивать потенциальную маму, которая хочет и может родить и воспитать ребенка, довольно странно. Тем более в РФ, стремящейся к повышению уровня рождаемости.

Если обратиться к международной практике. В Уэльсе Люси Келсалл родила близнецов через 3 года после смерти отца. Когда мужчине поставили онкологический диагноз, пара решила перед началом лечения заморозить сперму. После двух попыток женщина смогла родить.

Следующий интересный момент. Могут ли будущие родители выбирать пол ребенка? На сегодняшний момент лишь процедура ЭКО может гарантировать «нужный» пол будущего ребенка. Но согласно Федеральному закону № 323 «при использовании ВРТ выбор пола будущего ребенка не допускается⁵». Исключением является случаи, когда у родителей есть наследственные заболевания, которые передаются по женской или мужской линии, например, гемофилия, дальтонизм. Если же наследственные заболевания, связанные с полом, отсутствуют, в выборе пола ребенка будет отказано. Этичен ли выбор пола ребенка? На наш взгляд, да. Ведь в данном случае эта возможность обосновывается наличием опасности серьезного наследственного заболевания. И то, что благодаря развитию медицины, можно неким образом предотвратить данную опасность, это замечательно.

Теперь затронем аспект, связанный с возможностью рождения ребенка женщиной без мужа. На сегодняшний день единственный способ стать матерью, не имея возможности естественного зачатия – воспользоваться донорским биоматериалом. Практически в каждом центре репродуктологии имеется свой список доноров и банк спермы. В данном случае наблюдается более высокий шанс успешного зачатия и рождения здорового ребенка по сравнению с ЭКО, проведенного со спермой супруга. Доноры проходят тщательное обследование и отбор. Какую информацию получает женщина: образование, внешность (национальность, цвет глаз, волос, форма носа), группа крови, рост, вес. Для будущего донора обязательны комплексное обследование здоровья. Таким образом, обеспечивается максимальная биологическая совместимость.

Юридически данная процедура также не несет никаких рисков. Женщина защищена от возможных претензий со стороны донора. Она является единственным полноправным родителем, если в будущем не разделит эти обязанности уже с другим человеком.

Примечательно, что в каждой стране установлены критерии, сколько от донора может родиться детей. Рождение 20 детей от одного донора на 800 тысяч населения региона является основанием для прекращения использования этого донора для реципиентов этого региона.

Интересный случай произошел в Нидерландах. В 2015 году Ванесса ван Эвейк стала искать донора. Кандидата, Джонатана Якоб Мейера, она нашла через онлайн сервис. Джонатан предоставил ей свои половые клетки, а взамен она заплатила ему €165. В 2017 году она снова решила забеременеть и опять обратилась к Мейеру. После рождения второго

⁵ Федеральный закон Российской Федерации «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ // СЗ РФ. 2011. № 48. Ст. 6724.

ребенка мисс ван Эвейк узнала, что, согласно расследованию, он стал отцом около 102 детей в Нидерландах через клиники, и это не считая его частные продажи через сайты. Сам Мейер признался, что произвел на свет, по меньшей мере, 175 детей. Проблема заключалась в том, что чем больше у человека родных братьев и сестер, которые не знакомы друг с другом, тем выше вероятность того, что они могут случайно встретиться и произвести на свет собственных детей с повышенным риском дефектов ДНК.

Ну и напоследок несколько слов о самых новейших технологиях в данной области. Сюжет из фильма «Матрица» начинает воплощаться в реальность. Компания EctoLife представила концепт первой в мире установки для искусственного взращивания младенцев. Такая установка сможет «высиживать» до 30 000 младенцев в год, при этом будущие родители с помощью специального мобильного приложения смогут в любой момент зайти и оценить состояние своего ребёнка. Изобретение представляет собой контейнер, в котором эмбрионы растут в колбах, заполненных питательными жидкостями. Ребенку будут воспроизводить широкий спектр слов и музыки, имитируя звуки, которые дети слышат в утробе матери. Родители смогут даже записать собственные голоса, чтобы их ребенок привык к ним.

Немного об истории развития данной идеи. Еще в 2017 году ученые создали «биомешок» и сумели дорастить 8 зародышей ягнят до срока 105–120 дней – примерно эквивалентно человеческому плоду на сроке 22–24 недель. В марте 2021 израильские ученые сумели дорастить эмбрионов мышей внутри искусственных маток до срока 11 дней – это более половины беременности у мышей.

В опубликованном видеоматериале было показано, как может выглядеть процесс рождения детей в будущем. Было выдвинуто мнение, и многие ученые его поддерживали, что полностью функционирующая искусственная матка может быть создана уже в течение следующих 10 лет.

Что мы думаем по этому поводу. Бесспорно, пренебрегать достижениями науки не стоит. Уже сейчас отбор эмбрионов при ЭКО позволяет избежать некоторых наследственных заболеваний. Нет ничего плохого и в том, чтобы круглосуточно следить за состоянием плода всеми доступными медицине методами и вовремя выявлять патологии. А также в том, чтобы облегчить страдания женщины при беременности и тем более — избавить её от опасных для жизни осложнений, если она находится в группе риска.

Однако любая благая идея грозит обернуться неприятностями, когда она доводится до фанатизма. Применение данных инкубаторов может вылиться в огромное количество проблем. Чего только стоит потеря сильной эмоциональной связи между ребёнком и матерью. Если дети будут выращиваться в капсулах, то материнская любовь если и не сойдет на нет, то точно потеряет свою особую значимость. Не говоря уже о промышленном выращивании людей для каких-то узкоспециализированных целей, которые выгодны «создателям».

В качестве вывода ко всей статье хочется сказать, что очень много интересных аспектов в области применения методов ВРТ. Есть ряд вопросов, требующих нормативного закрепления. Также большое количество моментов, которые скорее этического и морального характера, нежели юридического. Мы же постарались рассмотреть наиболее интересные, на наш взгляд, вопросы, а также отразить наше мнение по ним.

Катаева Наталья Александровна – обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Матвеева Екатерина Николаевна – доцент кафедры гражданского и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент.

История правового регулирования возмещения вреда, причиненного правоохранительными органами.

На протяжении многих лет законодатель пытается решить вопрос о гражданской ответственности государства за вред, причиненный его органами и их должностных лиц. Но даже сегодня данный вопрос остается дискуссионным, так как в науках гражданского и уголовного права все активнее ведутся споры по поводу столкновения частных и публичных интересов. В современной истории впервые этот вопрос был урегулирован на законодательном уровне в 1922 году, когда в Гражданский кодекс РСФСР в статью 407 была включена норма о вреде, в соответствии с ч.1 ст. 407 ГК РСФСР за вред, причиненный неправомерными действиями правоохранительных органов, отвечает не государство, а сами органы государственной власти, и только в конкретно определенных случаях, которые формализованы в тексте закона. Например, если потерпевшее лицо своевременно обжаловало неправомерные действия органов государственной власти, то в свою очередь учреждение вправе сделать вычет из должностного оклада этого должностного лица в размере уплаченного потерпевшему вознаграждения, при этом нужно уточнить, что в тот период времени государственным учреждениям практически отменили все денежные ассигнования и операции в пределах государственного сектора хозяйства, также были запрещены расчеты наличными деньгами, чеками. Была отменена оплата всех видов топлива, предоставляемого государственным учреждениям и занятым в них рабочим и служащим. Таким образом, данная динамика денежных средств государственных учреждений вела к безденежной экономике, в силу чего возмещение вреда учреждениями было затруднительным¹. Интересно, что данная норма долго была дискуссионной, многие известные цивилисты того времени ее критиковали и предлагали упразднить из кодекса, но также оставались и те, кто отстаивал необходимость сохранения данной нормы, например, ими являлись А.Н. Савицкая и П.И. Седугин. Так, в 1951 году Е.А. Флейшиц в своих работах писала, что смысл статьи 407 ГК РСФСР в том, чтобы регламентировать ответственность органа государственной власти «не за внедоговорный вред», а «за неисполнение обязательства, а именно обязательства хранить и передать имущество». Тем самым ученый пыталась сузить смысл статьи, исключив ответственность государства за причиненный вред.

Следующим, в этот период времени, основным источником по регулированию возмещения вреда, причиненного правоохранительными органами, являлся Гражданский Кодекс РСФСР 1964 года. В нем была закреплена статья, посвященная возмещению вреда в случае неправомерных действий правоохранительных органов, и изложена она была следующим образом: «государственное учреждение отвечает за вред, причиненный гражданам неправильными служебными действиями их должностных лиц в области административного управления, на общих основаниях, если иное не предусмотрено

¹ М.А.Рогачевская Деньги советской власти: научная статья. Рогачевская М.А. Автономная некоммерческая организация «Редакция журнала «ЭКО»- ISSN: 2686-7605. Текст: электронный // URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/dengi-sovetskoy-vlasti> (дата обращения: 01.03.2023).

специальным законом».² Таким образом, статья 446 ГК РСФСР 1964 года дополняла статью 407 ГК РСФСР 1922 года интересной нормой о неправомерных служебных действиях должностных лиц в области административного управления, которые возмещаются на общих основаниях, а именно: вред, причиненный гражданину возмещается тем субъектом, который причинил его в полном объеме, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Союза СССР. Также следует уточнить, что если государственный орган, причинивший вред, докажет свою невиновность, то данный субъект освобождается от ответственности. Но несмотря на это, данную норму, советское право продолжало критиковать. Проблема заключалась в том, что в советском законодательстве отсутствовало единообразие понимания термина «организация», что в свою очередь влекло за собой дифференцированное толкование смысла части 1 ст. 446 ГК РСФСР 1964 года. В тот период времени Гражданское право относило организацию к юридическому лицу. Среди некоторых цивилистов существовало мнение о необходимости относить к числу субъектов, наделённых властными полномочиями не только государственные учреждения, но и другие государственные организации.

Интересно, что вопрос утраты изъятого правоохранительными органами имущества особо волновал юристов того времени. И в некоторой степени он был разрешен постановлением разрешен постановлением Пленума Верховного Суда СССР от 23 декабря 1988 г. № 15. Суд разъяснил, что если имущество было утрачено или повреждено по вине органов правоохранительной деятельности, то заявление о возмещении стоимости утраченного имущества должно быть предъявлено непосредственно к тем органам, которые своими действиями не смогли сохранить изъятое последними имущество, имеющее ценность. Такое заявление со стороны владельца данной вещи рассматривается в судебном порядке в форме искового производства

Сложившаяся ситуация изменилась с принятием Закона СССР от 08.12.1961 "Об утверждении Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик", где в соответствии со статьей 89 ответственность за вред, причиненный незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц, несли уже не сами государственные учреждения, а непосредственно государство, причем это возмещение вреда производилось в полном объеме вне зависимости от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия в порядке, установленном законом.³ Основания и общие пределы этой ответственности по возмещению вреда могли быть предусмотрены специальным законом. Но специального закона в тот период времени также не было издано, а значит, ч. 2 ст. 89 Основ гражданского законодательства оставалась бездействующей.

Следующий шаг в законодательном регулировании вопросов возмещения вреда, причиненного государством, был сделан в 1977 году – статья 58 Конституции СССР закрепила общее правило об обязанности возмещения гражданам, а также юридическим лицам того ущерба, который был причинен вследствие постановления или исполнения нормативно-правовых актов, изданных органами государственной власти.⁴

В дальнейшем, 18 мая 1981 г. Президиумом Верховного Совета СССР на основании и для реализации статьи 58 Конституции СССР 1977 года был издан Указ «О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных

² "Гражданский кодекс РСФСР" от 11 июня 1964 года (ред. от 26.11.2001) // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 30.03.2023)

³ Закон СССР от 08.12.1961 "Об утверждении Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик" (ред. от 12.06.1990) // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 27.03.2023)

⁴ "Конституция (Основной Закон) Союза Советских Социалистических Республик" (принята ВС СССР 07.10.1977) [Электронный ресурс] // Официальный интернет-портал правовой информации.- Режим доступа: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 27.03.2023)

обязанностей». Содержание Указа было следующим: указаны последствия неправомерных действий органов правоохранительной деятельности, таких как незаконное осуждение или привлечение как к уголовной, так и к административной ответственности, или же незаконное избрание и применение мер пресечения, а также регламентировано, что за данные деяния возмещение вреда осуществляется государством в полном объеме вне зависимости от вины должностного лица, государственного служащего правоохранительных органов.⁵ Отсюда можно сделать вывод о перечне возможных оснований для возмещения вреда, а также о том, что вред возмещается как гражданину, так и юридическим лицам государством, а не его органами государственной власти в полном объеме.

В настоящее время основной правовой гарантией, обеспечивающей возмещение государством вреда, который был причинен его органами, в том числе правоохранительными, является конституционное положение, регламентированное в статье 53. Данное положение закрепляет право каждого субъекта на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями или бездействием органов государственной власти и их должностных лиц.⁶

В соответствии с п. 1 ст. 1070 ГК РФ вред, причиненный гражданину в результате незаконных действий, возмещается в полном объеме за счет казны РФ или казны субъекта РФ, вне зависимости от вины правоохранительных органов, будь то органов дознания или органов предварительного следствия. Отсюда можно сделать вывод, что государство несет ответственность при совершении перечисленных в законе неправомерных действий. Сами по себе действия правоохранительных органов РФ могут носить как правомерный, так и неправомерный характер. Последствием неправомерного действия органа государственной власти является его «вредоносность», это, прежде всего, обусловлено тем, что, например, при применении мер процессуального принуждения или незаконного задержания лица, которое в дальнейшем было реабилитировано, причиняется вред. В данной статье, перечень случаев, а именно: незаконное осуждение, незаконное привлечение к уголовной ответственности, незаконное применение в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконное привлечение к административной ответственности в виде административного ареста, а также вред, причиненный юридическому лицу в результате незаконного привлечения к административной ответственности в виде административного приостановления деятельности наступления ответственности со стороны государства является исчерпывающим, а значит, расширенному толкованию не подлежит.⁷ На мой взгляд, данный перечень следует сделать открытым, так как не все случаи, которые могут произойти в жизни граждан, подпадают под действие данной статьи, а значит, могут возникнуть проблемы при возмещении вреда и нарушенное право лица не будет восстановлено.

⁵ Указ Президиума ВС СССР от 18.05.1981 N 4892-X "О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей" (вместе с "Положением о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда") [Электронный ресурс] // Официальный интернет-портал правовой информации.- Режим доступа: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 28.03.2023)

⁶ 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) [Электронный ресурс] // Официальный интернет-портал правовой информации.- Режим доступа: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 30.03.2023)

⁷ «Гражданский кодекс Российской Федерации» от 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ (ред. от 16.04.2022) // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 30.03.2023)

Исходя из всего вышеизложенного в своем Определении от 4 декабря 2003 г. №440-О Конституционный Суд РФ⁸ по жалобе гражданки Аликиной Т.Н., в которой она указывает на нарушение ее конституционных прав п. 1 ст. 1070 ГК РФ, установил, что положение лица, задержанного в качестве подозреваемого, и, помещенного в условия изоляции от общества, по своему правовому режиму является ущемлением неотчуждаемых прав, а следовательно, и вред, причиненный незаконными действиями правоохранительных органов, должен возмещаться по общим правилам предусмотренным п. 1 ст. 1070 ГК Российской Федерации, то есть субъектом, обязанным возмещать вред согласно вышеуказанной статьи должно быть непосредственно само государство, а не отдельно взятый орган дознания или предварительного следствия, который своими неправомерными действиями причинил вред.

Таким образом, вопрос о правовом регулировании возмещения вреда, причиненного правоохранительными органами на протяжении развития данного института оставался дискуссионным и остается актуальным до сих пор, а также требует дополнительного исследования. Во-первых, необходимо пересмотреть п.1 ст. 1070 ГК РФ, также в силу пересмотра привести в соответствии со статьей 133 УПК РФ. Во-вторых, из приведенного анализа законодательства Российской Федерации и анализа судебной практики, можно сделать вывод, что институт возмещения вреда необходимо реформировать, в связи с чем, требуется решить вопрос о принятии специального закона по возмещению вреда, причиненного правоохранительными органами, где следует уделить отдельное внимание денежным суммам, которые присуждаются потерпевшим за их нарушенные права, так как в данный момент они несоразмерны с тем вредом, который был причинен лицу.

⁸ Определение Конституционного Суда РФ от 04.12.2003 N 440-О "По жалобе гражданки Аликиной Татьяны Николаевны на нарушение ее конституционных прав пунктом 1 статьи 1070 Гражданского кодекса Российской Федерации" // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 30.03.2023)

Кашеева Светлана Сергеевна – обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Кучкина Анастасия Анатольевна – обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Шелепина Елена Александровна – заведующий кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо - Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент.

Мобилизация - непреодолимая сила или нет?

В последние несколько лет всё мировое сообщество и в частности Российская Федерация сталкиваются с различного рода сложностями во многих сферах экономики, промышленности и финансов. К такой ситуации привели несколько факторов, в том числе нарушение и затруднение логических цепочек из-за эпидемии Covid-19, многочисленные санкции иностранных (в основном западных) государств, проведение специальной военной операции (далее – СВО) и осуществление в её рамках частичной мобилизации граждан. В связи с данными обстоятельствами многие граждане Российской Федерации столкнулись с некоторыми препятствиями при исполнении своих непосредственных обязанностей. Именно эти условия позволяют говорить о форс-мажорных обстоятельствах.

В отечественном законодательстве такое понятие как «форс-мажор» не применяется. В таком случае уместнее говорить о непреодолимой силе, которая заключается в чрезвычайных непредотвратимых при конкретных условиях обстоятельствах, делающих невозможным надлежащее исполнение обязательства¹. Отечественный законодатель рассматривает данное явление в соответствии с романо-германской правовой семьей.

Вместе с тем, Е. А. Суханов определил непреодолимую силу как «событие, которое невозможно предотвратить имеющимися в данный момент средствами, даже если его и можно было бы предвидеть... Важно, однако, чтобы такое событие отвечало всем признакам непреодолимой силы, т.е. было, во-первых, объективно непредотвратимым в конкретной ситуации и, во-вторых, неожиданным (чрезвычайным)»². Из представленного можно сделать вывод, что признаками рассматриваемого понятия являются:

1. Чрезвычайность - её суть состоит в том, что человек пытается справиться с отрицательным влиянием чрезвычайности всеми возможными для него способами, иначе правонарушитель не вправе ссылаться на данное обстоятельство. Бремя доказывания того факта, что должником были предприняты все меры для исключения наступления вредных последствий, лежит на нём.

2. Непредотвратимость - данный признак относится к последствиям, которые вызывает непреодолимая сила. Согласно одному из подходов рассмотрения этой отличительной особенности, явление относится к непреодолимой силе, когда его последствия необратимы не только для рассматриваемого лица, но и для любого иного с учетом уровня развития науки и техники всего общества³.

Проблема применения форс-мажорных обстоятельств оказалась особенно актуальна с сентября 2022 года по причине объявления частичной мобилизации. Она соответствует

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2022) (с изм. и доп. от 06.08.2021) [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «Консультант плюс»

² Российское гражданское право: учебник: в 2 т. Т. 1 / отв. ред. Е.А. Суханов. Москва: Статут, 2011

³ Агарков М.М. Указ. соч. С. 121-122

обоим названным критериям так же по причине того, что до этого момента на территории Российской Федерации мобилизация не объявлялась.

Важно отметить, что Министерство финансов РФ предложило считать мобилизацию форс-мажорным обстоятельством только при условии исполнения госконтрактов⁴. Предположительно субъекты других правоотношений, принимающие участие в СВО, а также члены семей данных лиц могут просить предоставить им кредитные каникулы на весь период мобилизации или службы по контракту. Авторы считают, что данное правило стоит распространить для всех компаний, но определить предельную долю мобилизованных сотрудников, превышение которой можно будет считать форс-мажорным обстоятельством.

Важно отметить, что современное гражданское законодательство не исключает квалификацию мобилизации как факта непреодолимой силы и в менее формализованных отношениях. Вероятно, суды будут решать подобные дела в связи с наличием возможности преодолеть негативные последствия мобилизации. Например, при мобилизации кадровых сотрудников в случае, если это не отразится на общей деятельности компании, суд вряд ли это учтет как непреодолимую силу. И напротив – если для исполнения сделки необходим непосредственно мобилизованный сотрудник, это может признаться в качестве форс-мажора.

Также это может касаться и личных сделок, которых в гражданском праве предостаточно, например, сделки по передаче имущества между физическими лицами. Так в случае продажи имущества, которое находится в общей долевой собственности, требуется согласие всех собственников на его распоряжение. Важно отметить, что при недостижении соглашения участников они не могут обратиться за разрешением спора в суд, поскольку согласие каждого собственника является обязательным и потому не может быть заменено судебным решением. В данном случае мобилизация одного из собственников может приниматься в качестве форс-мажора, поскольку в данной сделке один из участников общей долевой собственности будет мобилизован и не сможет выразить свое согласие на осуществление сделки с данным имуществом, как этого требует закон.

В ст. 429 ГК РФ содержатся положения о предварительном договоре, который представляет собой своего рода гарантию на то, что стороны в будущем обязуются заключить в договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг.⁵ Мобилизация в данном случае также будет являться непреодолимой силой, из-за которой данное соглашение между сторонами не будет выполнено, поскольку в случае призыва одной из сторон выполнение взятых на себя по предварительному договору обязательств будет невозможно.

Неотъемлемым условием признания мобилизации непреодолимой силой является срок, в течение которого существуют правоотношения. Если считать возможным распространение термина «непреодолимая сила» на частичную мобилизацию, которая началась в Российской Федерации 21.09.2022 г., то следует иметь в виду, что на отношения, возникшие между сторонами позднее этой даты, не будет распространяться данная дефиниция, поскольку стороны уже знали о начале процесса частичной мобилизации. Сделки же, заключенные между сторонами до наступления этого числа, могут быть признанными невыполненными вследствие непреодолимой силы, но для этого тоже требуется соблюдение такого условия, что мобилизация непосредственно отразилась на возможности выполнения своих обязательств.

⁴ Минфин России URL: https://minfin.gov.ru/ru/press-center?id_4=38165-paket_novykh_mer_podderzhki_zakazchikov_i_postavshchikov_vnesen_v_pravitelstvo_rf (дата обращения: 03.04.2023).

⁵ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2022) (с изм. и доп. от 06.08.2021) [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «Консультант плюс»

Судебная практика пополнялась примерами, описывающими мобилизацию в качестве непреодолимой силы еще до объявления в России частичной мобилизации. Так, ярким примером можно назвать постановление Девятого арбитражного апелляционного суда № 09АП-36235/2022 от 12.07.2022, в котором описываются обстоятельства, при которых одна из сторон не смогла выполнить обязательства в связи с объявлением мобилизации в Армении⁶.

Так, две российские организации заключили контракт, в котором одна сторона обязалась поставить другой стороне специально изготовленные в Армении биологические костюмы. 27 сентября 2020 года в Армении была объявлена всеобщая мобилизация (приказ Правительства Республики Армения 1586-Н от «27» сентября 2020 «Об объявлении военного положения в Республике Армения»). Вследствие чего, сторона, отвечавшая за поставку товара, не смогла получить свой товар, в связи с чем этой стороне пришлось прибегнуть к покупке данного вида товара у другого продавца, у которого эти же костюмы были гораздо дороже, кроме того, доставка в установленный ранее срок не смогла быть осуществлена.

В итоге, договор был расторгнут со стороны покупателя в одностороннем порядке. Сторона-покупатель обратилась в суд с иском о взыскании неустойки и штрафа, но данные требования суд не удовлетворил, поскольку у продавца случились обстоятельства непреодолимой силы из-за мобилизации на территории страны изготовителя.

Таким образом, авторы данной статьи усматривают, что в мобилизации присутствуют признаки, свойственные дефиниции «непреодолимая сила», поскольку объявление в государстве мобилизационных мероприятий является непредотвратимым, т.к. это не зависит от сторон, участвующих в правоотношениях, и чрезвычайным, так как данные процессы направлены на защиту страны и народа.

В современном мире очень важную роль играет законодательство, регулирующее разные виды правоотношений, влияние на которые оказала мобилизация. Авторы считают, что регулирование должно совершенствоваться и расширяться на все больший круг вопросов, возникающих в связи с этим явлением, для того чтобы все меньше возникало разногласий в сфере защиты прав граждан и юридических лиц.

⁶ Решение Арбитражного суда от 06.10.22//<https://www.klerk.ru/doc/536965/> (дата обращения: 26.03.2023)

Климов Платон Ильич — обучающийся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Попович Марина Михайловна — доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса, к. ю. н., доцент. Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Некоторые проблемы понятия персонаж-произведения

В эпоху полномасштабного развития предпринимательства, увеличения объемов передаваемой информации за счет интернета и прогресса в вопросе создания художественных произведений в разных формах — проблема интеллектуальных прав стоит особенно жестко. В частности, это касается авторских прав на персонаж-произведения.

Впервые на законодательном уровне персонаж как объект авторских прав был закреплен в п. 7 ст. 1259 ГК РФ. В ранее действовавшем Законе РФ от 09.07.1993г. № 5351-1 «Об авторских и смежных правах»¹ возможность образования авторских прав на составляющие произведения хоть и обозначалось, но не регулировалась настолько подробно, конкретно указывая лишь на название произведения.

Принятие четвертой части ГК РФ полностью решило вопрос в части признания персонаж-произведения объектом авторских прав, однако породило трудности в определении того, что следует признавать таковым охраноспособным персонажем.

Так, например, утратившее силу Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 5, Пленума ВАС РФ N 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»² в п. 29 говорило, что «под персонажем следует понимать часть произведения, содержащую описание или изображение того или иного действующего лица в форме (формах), присущей (присущих) произведению: в письменной, устной форме, в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме и др».

Действующее в настоящий момент Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»³ (далее — Постановление №10) полностью переняло названный подход, дополнив его следующим положением: защита персонажа возможно только в случае, если персонаж признается самостоятельным результатом интеллектуальной деятельности.

Для установления этого факта учитывается степень его индивидуализированности, к которой, в частности, относятся: «внешний вид действующего лица произведения, характер, отличительные черты (например, движения, голос, мимика, речевые особенности) или другие особенности, в силу которых действующее лицо произведения является узнаваемым даже при его использовании отдельно от всего произведения в целом».

Внося разъяснения о ключевых характеристиках персонажа как самостоятельного объекта авторских прав, Постановление №10 порождает трудности в понимании места персонаж-произведения в системе объектов авторских прав. В п. 81 названного Постановления говорится, что персонаж-произведения может признаваться частью произведения, которая исходя из п. 7 ст. 1259 ГК РФ также может являться самостоятельным

¹ Закон Российской Федерации от 19.07.1993 №5351-1 «Об авторских и смежных правах» (утратил силу) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 32. Ст. 1242.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ №5, Пленума Верховного Арбитражного Суда Российской Федерации №29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (утратило силу) // Бюллетень Верховного суда РФ. 2009. N 6.

³ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2019. N 7.

объектом авторских прав. Таким образом, возникает двойственность в понимании того, каким образом в каждом конкретном случае следует охранять персонаж-произведения:

- 1) как самостоятельный объект авторского права (персонаж-произведения);
- 2) как выражение другого самостоятельного объекта авторского права (часть произведения).

Еще более определение охраноспособности усложняет положение, так же названное в п. 81 Постановления №10, согласно которому «совместное использование нескольких частей одного произведения образует один факт использования». Таким образом, если персонаж-произведения будет признан частью произведения — несколько использований таких частей приводят к единому нарушению. Однако стоит только признать персонаж-произведения самостоятельным результатом интеллектуальной деятельности, как количество нарушений увеличивается до конкретного числа незаконных использований персонажа.

Судебная практика порой не сходится в данном вопросе: в п. 10 «Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23.09.2015)⁴ приводится разбирательство, в котором незаконное использование изображения нескольких персонажей признается единым нарушением авторского права на произведение в целом.

Противоположным образом дело разрешил Суд по интеллектуальным правам, что и указал в своем Постановлении от 18 сентября 2019 г. по делу N A32-48015/2018⁵. Там нарушение авторских прав на четырех персонажей из аудиовизуального произведения «Три кота» было признано отдельным для каждого персонажа. А Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2019 по делу N A32-48015/2018, в котором такое нарушение признавалось единым, отменено. При этом персонажи, как и в первом примере, изображались на товаре совместно.

Кажется излишним решение смешивать понятия «часть произведения» и «персонаж-произведения». Поскольку последний находит свою самостоятельность как объект авторских прав в наличии уникальных характеристик. Часть произведения же — в конкретных содержательных элементах целого произведения: части текста; сцене из фильма; припева из песни, — в которых хоть и может принимать участие персонаж, но лишь как составной элемент, а не единственный аспект выражения самостоятельности этой части произведения.

Спорным видится и решение Верховного Суда определять самостоятельность персонажа через признак узнаваемости. Так, в названном Обзоре приводится дело, связанное с нарушением авторских прав на персонажей мультфильма «Маша и медведь». В частности, персонажей «заяц» и «белка». Кажется не вполне справедливым решение суда признать их самостоятельными результатами интеллектуального труда только на основании узнаваемости. Поскольку данные персонажи не отличаются уникальностью и призваны демонстрировать банальные животные реакции на действия главных героев, при этом не отличаясь какими-либо выразительными визуальными признаками.

Подобный подход обесценивает действительно самостоятельные результаты интеллектуальной деятельности, поскольку признает ими объекты, узнаваемые исключительно в силу популярности проекта в целом, но никак не за счет уникальных характеристик, приводящихся в том же Постановлении. Такие обесценивание наглядно демонстрирует, буквально, этот самый пример: персонажи «Маша» и «Медведь», в контексте

⁴ Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23.09.2015) [Электронный ресурс] // офиц. сайт. — Режим доступа: <http://www.supcourt.ru/documents/all/15153/>

⁵ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 4 марта 2020 г. N C01-65/2020 по делу N A23-5228/2019 // СПС «ГАРАНТ.РУ» — Режим доступа: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/73633558/>

судебного решения, приравниваются в правовом статусе к «белке» и «зайцу», хотя разница в интеллектуальных затратах на их создание кажется попросту несравнимой.

А.Ю. Копылов⁶ справедливо относит критерий узнаваемости к сфере маркетинга, приводя теорию о так называемом «эффекте накопления», подразумевающей, что при частом повторении любой объект станет для человека привычным.

Таким образом, кажется необходимым определить четкие критерии самостоятельности персонаж-произведения и ликвидировать двойственность в его понимании. Это возможно, например, с помощью обозначения условий, при которых использование нескольких персонажей формирует нарушение авторских прав на произведение в целом. Но не по принципу: «использование нескольких частей = использование всего произведения», а исходя из того, что одновременное использование нескольких персонажей, логично, не отсылает к кому-то из них конкретно и не эксплуатирует их уникальные черты, а намекает на произведение в целом.

В связи с этим, хочется в очередной раз вернуться к судебному разбирательству⁷, приведенному в Обзоре. Это все то же дело, касающееся нарушения исключительных прав на персонажей мультсериала «Маша и медведь». На канцелярском товаре расположилось изображение семь персонажей, суд посчитал, что этим было нарушено целых семь исключительных прав: соответственно, на каждого персонажа.

Суд исходил из того, что раз персонажи могут признаваться самостоятельным объектом авторских прав — любое их использование отдельно от произведения влечет нарушение именно таких прав. Однако, мысль о том, что изображение практически всех действующих лиц произведения на (условно) линейке — это нарушение авторских прав на произведение в целом, кажется очевидной. А радикальный подход суда — несправедливым.

Также разрешения требует вопрос о «главенстве» признака узнаваемости, который в реальности видится лишь одним из последствий интеллектуальной деятельности автора. Так, А. Ю. Копылов предлагает использовать «объективную узнаваемость», то есть саму возможность отличить персонажа от любого другого. Что исключило бы правовое восприятие примитивных персонажей как самостоятельных объектов авторских прав, поскольку в отрыве от произведения они сливаются с огромным множеством сходных образов.

Однако подобный критерий следует использовать исключительно в совокупности с рядом других, отражающих те черты персонажа, которые и делают его самостоятельным объектом авторских прав. В частности, к таким следовало бы отнести уникальность как критерий, обозначающий содержательную составляющую персонажа (его предысторию, личностные особенности, способности, уникальный характер и т.д.). То есть характеристики, являющиеся материальным отражением интеллектуальной деятельности и причиной, по которой персонаж действительно может использоваться в отрыве от произведения исключительно благодаря своему наполнению.

⁶ Копылов А.Ю. Условия охраноспособности персонажа художественного произведения // Вестник Томского государственного университета. — 2020. — №457. С. 243-248

⁷ Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 11 июня 2015 г. N 309-ЭС14-7875 // СПС «ГАРАНТ.РУ». — Режим доступа: <https://base.garant.ru/71099086/>

Козлова Алина Николаевна, Сызранцева Оксана Романовна – обучающиеся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)
Научный руководитель:
Курочкин Игорь Алексеевич – преподаватель кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Отдельные проблемы режима совместной собственности супругов

На имущество, которое принадлежит супругам, распространяются различные правовые режимы: общей совместной, общей долевой и индивидуальной собственности. При этом законным режимом имущества супругов считается режим совместной собственности.

Общая совместная собственность — это отношения по принадлежности одновременно нескольким лицам вещей, характеризующиеся тем, что доли в праве заранее не определены.

Такой вид общей собственности, в отличие от общей долевой собственности, возникает исключительно в случаях, предусмотренных законом. Так, выделяется общая совместная собственность супругов или членов крестьянско-фермерского хозяйства.

Субъектами таких отношений могут быть только физические лица с определенным гражданско-правовым статусом. Основанием возникновения законного режима общей совместной собственности у супругов является юридический факт заключения между ними брака¹. Лица, проживающие в фактическом браке, не обладают правом общей совместной собственности на приобретенное за этот период имущество. В такой ситуации необходимо применять положения об общей долевой собственности.

Так, например, Шестой кассационный суд общей юрисдикции согласился с выводами суда первой инстанции относительно того, что на момент приобретения спорного автомобиля истец и ответчик не состояли в зарегистрированном браке, и, соответственно, нет оснований для признания спорного транспортного средства общим имуществом супругов².

В практике нередки случаи, когда сожители пытаются взыскать неосновательное обогащение вместо доли в праве собственности на имущество. Для этого необходимо доказать состав неосновательного обогащения в соответствии с пунктом 1 статьи 1102 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ): 1) отсутствие правовых оснований, 2) приобретение (поступление чужого имущества в имущественную массу приобретателя) либо сбережение (сохранение имущественной массы приобретателя от потерь за счет имущества другого лица). В тоже время действует пункт 4 статьи 1109 ГК РФ, который устанавливает невозможность взыскания денежных средств или имущества в случае, если воля передавшего их лица осуществлена в отсутствие обязательств, то есть безвозмездно и без встречного предоставления — в дар либо в целях благотворительности. Необходимо отметить, что суды высказывают различные позиции по поводу возможности такого взыскания.

Нижестоящие суды полагают, что нахождение сожителей в фактическом браке еще не означает, что совершение действий по отношению к друг другу, предоставление различных

¹Гражданское право : в 2 т., Т. 1 : учебник /С. С. Алексеев, О. Г. Алексеева, К. П. Беляев [и др.] ; под ред. Б. М. Гонгало. - 3-е изд., перераб. и доп. Москва : Статут, 2018. 528 с.

²Определение Шестого кассационного суда общей юрисдикции от 28.01.2021 по делу N 88-402/2021 // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 19.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

благ носит исключительно безвозмездный характер³. Верховный Суд в РФ занимает иную позицию: "... Максютлов С.Г. нес расходы на строительство и обустройство дома на земельном участке Леоновой Н.Н. в силу личных отношений сторон в период их совместного проживания, в отсутствие каких-либо обязательств перед ответчиком, добровольно, безвозмездно и без встречного предоставления (т.е. в дар), в связи с чем пришли к выводу о том, что в силу пункта 4 статьи 1109 ГК РФ потраченные таким образом денежные средства истца не подлежат взысканию с Леоновой Н.Н. в качестве неосновательного обогащения". По мнению авторов работы в данном случае ВС РФ подтвердил существование презумпции безвозмездности имущественных отношений между сожителями, которая вытекает из фидуциарности отношений между сожителями в целом.

Установление данной презумпции подталкивает нас к мысли о том, что суды все же пытаются распространять на сожительство режим брачных отношений, а именно проецировать особенности семейных отношений (например, фидуциарность) на отношения сожительства. Вопрос о том насколько это помогает решать проблемы, которые вызваны тем, что пары не узаконивают свои отношения является дискуссионным и непростым. Однако авторы полагают, что в настоящее время было бы неплохо популяризировать сожительство, основанное на договоре простого товарищества. В том случае если по каким-то причинам пара не может узаконить свои отношения в органах ЗАГСа, но хотела бы своим имущественным отношениям придать легальный характер, то она может объединиться в простое товарищество и заключить соответствующий договор. Хотелось бы отметить, что такая форма отношений очень близка к семейно-правовой конструкции брака и её возможно именовать «семейным партнерством». Возможно, существует мнение о том, что простое товарищество является лишь суррогатом брака либо даже дискредитирует институт брака в целом, однако авторы считают, что распространение режима простого товарищества на отношения сожительства могло бы быть наиболее разумным и оптимальным решением законодателя на проблему регулирования имущественных отношений сожителей.

Далее остановимся на особенностях режима совместной собственности супругов. Помимо общей совместной собственности, в соответствии со статьей 36 Семейного кодекса РФ каждому из супругов может принадлежать имущество, относящееся к его личной собственности и в отношении которого супруг осуществляет весь спектр правомочий собственника самостоятельно. К индивидуальной собственности относятся имущество, нажитое до брака, а также полученное в дар, в порядке наследования одним из супругов или по безвозмездным сделкам, например, передача квартиры в собственность в порядке приватизации. Аналогичный правовой режим будет и у имущества, приобретенного хотя и в браке, но на денежные средства одного из супругов, принадлежащие ему до вступления в брак. Объектами права собственности каждого из супругов будут также вещи индивидуально пользования, вне зависимости от того, на чьи средства они были приобретены. Исключением из этого правила являются предметы роскоши и драгоценности. Законодательно не закреплено, какие именно критерии должны использоваться для отнесения имущества к предметам роскоши, но на практике, как правило, учитывается уровень жизни населения соответствующего региона, а также финансовые возможности конкретной семьи.

Семейным кодексом предусмотрен порядок признания вещи, находящейся в индивидуальной собственности супруга, общей совместной собственностью. Необходимым условием является наличие вложений, значительно увеличивающих стоимость этого имущества, причем они должны быть осуществлены в период брака за счет общего

³ Апелляционное определение Новосибирского областного суда от 31.01.2017 по делу N 33-878/2017 // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 19.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов. В статье 37 СК РФ закреплено, что это может быть сделано только в судебном порядке.

При определении «значительности» произведённых вложений, увеличивающих стоимость вещи, суды руководствуются разъяснением Верховного суда РФ⁴, которое гласит, что по общему правилу необходимо было исходить из действительной стоимости этого имущества, определяемой с учетом сложившихся в данной местности рыночных цен.

Например, суд первой инстанции отказал Сидоровой О.С. в удовлетворении требования о признании спорного земельного участка совместно нажитым имуществом супругов, поскольку данный земельный участок получен Сидоровым Д.Е. в дар до заключения брака с истцом, при этом суду не было представлено доказательств произведения вложений, значительно увеличивающих стоимость земельного участка. В апелляционном производстве суд отменил решение суда первой инстанции, и на основании экспертизы исходил из того, что дом, возведенный на участке, считается неотделимым улучшением, соответственно, повышает стоимость имущества. Однако, суд ошибочно оставил без внимания то обстоятельство, что как здание, так и земельный участок являются самостоятельными объектами права собственности, следовательно, государственная регистрация права на эти объекты производится отдельно, как на самостоятельные объекты права, то есть возведение жилого строения не является неотделимым улучшением земельного участка. В кассации также данные ошибки не были устранены. В итоге Судебная коллегия по гражданским делам ВС РФ отменила решения нижестоящих судов и отправила дело на новое апелляционное рассмотрение⁵.

По мнению авторов Истица в данном случае неверно сформулировала свои требования. Дом, возведенный на спорном земельном участке, нельзя отнести к неотделимым улучшениям, поскольку таковыми могут быть только строения вспомогательного или временного назначения, а также объекты незавершенного строительства коим жилой дом не является. В связи с этим необходимо было просить суд о выделе доли в земельном участке, поскольку собственник земли и строения на нем должны совпадают в силу принципа *superficiessolocedit*. Было бы интересно проанализировать рассуждения Верховного суда РФ по данному делу, если бы в результате реформы вещного права была введена концепция единого объекта недвижимости, когда строение утрачивает самостоятельное значение и становится составной частью земельного участка.

⁴Определении судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ от 6 мая 2003 г. N 5-В03-41// Справочная правовая система «КонсультантПлюс». – URL: <http://www.consultant.ru/>(дата обращения: 19.03.2023). – Режим доступа: свободный. – Текст: электронный.

⁵Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 26.10.2021 N 5-КГ21-116-К2 // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/>(дата обращения: 19.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Козырева Карина Сергеевна – обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА)
Менемчиадис Ксения Алексеевна
– обучающаяся Северо-Западного института
(филиала) Университета им. О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Проблемные вопросы защиты права на товарные знаки

Обычно в повседневном употреблении термин «товарный знак» заменяется другими терминами, аналогичными с точки зрения непрофессионализма, такими как: товарный знак, торговая марка, логотип, эмблема, фирменное наименование, бренд. В российском законодательстве эти термины вообще не представлены, поэтому юридически корректно называть эти термины товарными знаками.

Отмечается, что термины торговый знак и товарная марка являются вариантами английского термина «trademark», переведенного на русский язык. Это названия, предназначенные для персонализации или индивидуализации товаров и услуг, которые отличают товары и услуги одних производителей от товаров и от других. Они определены Гражданским кодексом Российской Федерации как товарные знаки или знаки обслуживания (для товарных знаков требуется специальная регистрация и они включены в компоненты логотипа компании). Несколько определений других компонентов фирменного стиля:

Товарный знак - (товарный знак, торговая марка) обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей¹.

Товарный знак ® и торговая марка «ТМ» - это специальное название, которое доказывает, что товарный знак был зарегистрирован. Применение этого обозначения является правом владельца товарного знака, а не обязанностью владельца товарного знака, что подтверждается статьей 5D Парижской конвенции².

Буквосочетания «ТМ» (от аббревиатуры товарного знака), «SM» (от аббревиатуры знака обслуживания) и «товарный знак», «зарегистрированный товарный знак», «Депозит марки», «Marca registrada» широко использовались в качестве предупреждающих знаков в мировой практике. Согласно законодательству Российской Федерации, знак «ТМ» не имеет правовой охраны, и этот знак выполняет лишь информационную функцию.

В соответствии со статьей 1482 Гражданского кодекса Российской Федерации:

1. Товарные знаки не ограничены только материальными носителями, также в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы слова, узоры, трехмерные и другие названия или их комбинации

2. Товарные знаки могут быть зарегистрированы в любом цвете или комбинации цветов.

Стержневую основу исключительного права на охраняемые законом средства индивидуализации юридических лиц составляет право законного обладателя запрещать любым третьим лицам их использование, сопряженное с возможностью выдавать разрешение на его использование, включая возможность отчуждения прав на эти объекты³.

Очень важным моментом являются способы защиты исключительных прав на средства индивидуализации юридических лиц, они отмечены в статье 1252 Гражданского

¹ Федеральный закон "О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" от 18 декабря 2006 г. N 231-ФЗ // URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64630/ (дата обращения: 23.02.2023)

² Конвенция по охране промышленной собственности (Заключена в Париже 20.03.1883) (ред. от 02.10.1979) // URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5111/ (дата обращения: 23.02.2023)

³ Болотин С.С. Спорные вопросы защиты прав на средства индивидуализации. // Ex jure. 2020. // URL: <https://vk.com/away.php?to=https%3A%2F%2Fcyberleninka.ru%2Farticle%2Ffn%2Fspornye-voprosy-zaschity-prav-na-sredstva-individualizatsii&el=snippet> (дата обращения: 23.02.2023)

кодекса РФ, а также в специальных нормах соответствующих институтов. В связи с включением такого способа, как компенсация за незаконное использование персонализированных средств, в качестве средства защиты, список способов защиты прав на товарный знак стал более обширным. Как показывает нынешняя судебная практика, этот способ защиты очень популярен⁴. Чтобы предотвратить конкуренцию исков, из-за обширности перечня способов защиты нарушенных прав интеллектуальной собственности законодатели предусмотрели право защищать себя, предоставляя компенсацию вместо ущерба. Это тот случай, когда основанием ее присуждения являются не убытки правообладателя, которые хоть и отнесены законом к универсальному способу защиты нарушенного права, но из-за трудоемкости их доказывания не пользуются предпринимательской популярностью, а само нарушение интеллектуальных прав.

Несмотря на то, что право на товарный знак может быть зарегистрировано производителем, в определенных случаях его можно оспорить. Проблемы могут возникнуть, если торговая марка зарегистрирована производителем с опозданием и впоследствии стала всеми известна. После того, как торговая марка, используемая производителем, была зарегистрирована третьим лицом и стала известна общественности посредством «огласки» производителем с использованием собственного труда, владелец торговой марки также подает заявление на государственную регистрацию. В таких случаях сложность возникает в том, что сначала необходимо доказать, что товарный знак известен большому количеству людей и что регистрация первого является недействительной и неправомерной.

26 января в Суде по интеллектуальным правам был зарегистрирован иск Василия Вакуленко (более известного под сценическим псевдонимом «Баста») о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака к Brocard Parfums GmbH. Так как регистрацию на имя ответчика предмета спора осуществляла Федеральная служба по интеллектуальной собственности, в качестве третьего лица в деле суд привлек Роспатент. Основания иска не доступны для ознакомления в картотеке арбитражных дел суда. Ответчиком по данному иску является производитель парфюмерной и косметической продукции, который выпускал туалетную воду под названием Brocard Basta.

По данным третьего лица право на товарный знак ответчика было зарегистрировано в 2005 году с целью выпуска косметической и парфюмерной продукции. Защита данного права могла бы быть действительной до 2024 года.

Ранее Баста неоднократно оспаривал правовую защиту товарных знаков, которые соответствовали его псевдониму через Палату по патентным спорам Роспатента. Сам музыкант считает, что его сценический псевдоним появился и стал широко известен задолго до того, как компании регистрировали спорные товарные знаки. К тому же потребитель может ошибочно посчитать, что, например, туалетную воду под названием Brocard Basta выпускает сам Василий Вакуленко. 16 февраля 2023 года Суд по интеллектуальным правам опубликовал решение, в котором требования истца были полностью удовлетворены⁵. В таком случае наличие широкой известности и высокой частоты употребления псевдонима может послужить основанием для лишения права на охрану товарного знака.

Таким образом, Суд по интеллектуальным правам является специализированным судебным органом, решения которого вступают в законную силу немедленно, у лиц, участвующих в деле, отсутствует возможность апелляционного обжалования, и, как следствие, отсутствует возможность пересмотра дела и представления доказательств. В этой

⁴ Там же.

⁵ Решение Суда по интеллектуальным правам от 16.02.2023 года по делу N СИП-64/2022 // https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/9522ecce-3686-4935-a7cf-52b978b69072/c284b68d-e7ab-4df6-a931-7c7092394f3f/SIP-64-2022_20230216_Prochie_sudebnye_dokumenty.pdf?isAddStamp=True (дата обращения: 23.02.2023)

связи при рассмотрении дела в суде первой инстанции и при доказывании реального использования товарного знака правообладателю следует быть максимально осмотрительным.

Следующей проблемой в регистрации исключительного права является так называемое «размывание» товарного знака.

Предположим, что для одного товара существует хорошо известная торговая марка, а для другой группы товаров используется аналогичная, менее известная торговая марка. Поскольку первый товарный знак известен широкому кругу потребителей, они могут принять менее известный товарный знак за известный товарный знак и спутать их.

В Российской Федерации концепция размывания товарного знака не закреплена в законодательстве. С другой стороны, в судебной практике предпринимались попытки применить некоторые положения концепции размывания товарного знака. Защита в таком случае обеспечивается с помощью антимонопольных и гражданско-правовых механизмов. Также отсутствие специальных способов защиты частично компенсируется расширительным толкованием Гражданского кодекса РФ и применением категорий, характерных для концепций ЕС и США.

Так, в мае 2018 года Арбитражный суд города Москвы опубликовал решение, требования истца в котором заключались в следующем: признать незаконными действия по использованию обозначения, сходного до степени смешения, в том числе по изготовлению, предложению к продаже, продаже на территории Российской Федерации и иному введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации товаров с указанным обозначением, а также изъятию из оборота и уничтожению контрафактных товаров, на которых размещено данное обозначение.

Представитель ответчика заявил письменное ходатайство, которое суд в последствии не удовлетворил. Также ответчик указывал, что потребители способны различить продукцию участвующих в деле лиц и изображение товарного знака не является сходным до степени смешения. Кроме того, ответчиком были предоставлены результаты исследования, выборка респондентов которого составила 1674 человек, в число которых входят учителя и родители детей, обучающихся в школе.

Однако судом было приобщено Заключение социологического опроса потребителей Лабораторией социологической экспертизы Федерального социологического центра РАН. В нем 8 из 10 опрошенных считают, что товарные знаки участвующих в деле сторон схожи как в целом, так и по отдельным элементам. Это говорит о том, что потребители могли перепутать товары со спорным охраняемым товарным знаком. Более того, сам суд, исходя из собственного восприятия, определил товарные знаки схожими до степени смешения.

В результате, Арбитражный суд города Москвы в данном деле полностью удовлетворил требования истца, изложенные в заявлении⁶.

Таким образом, вопрос о способах охраны и защиты товарного знака в РФ является актуальным в настоящее время. Законы, изданные для избежания проблем в оспаривании своих прав, предоставляют правообладателям широкие возможности для защиты своих исключительных прав на товарные знаки, в том числе дает возможность выбора между тем или иным способом защиты.

С вступлением в силу части IV ГК РФ в 2008 году решилось большинство вопросов, связанные с правовым регулированием практики использования товарного знака. Все еще

⁶ Решение Арбитражного суда города Москвы от 28.05.2018 по делу № А40-253357/17-134-456 // URL: https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/48601b5e-e04a-466e-b951-fca90c7fc54c/2e4b9ffa-3013-46e8-a206-ed2aac8da9f7/A40-253357-2017_20180518_Reshenija_i_postanovlenija.pdf?isAddStamp=True (дата обращения: 25.02.2023)

остаются проблемы в законодательстве, которые не охватывают и не регулируют все поднятые вопросы.

По-прежнему существуют слабые места в вопросах, связанных с узнаваемостью бренда и наличием прав третьих лиц на бренд. Основанием для досрочного прекращения правовой охраны товарного знака в суде является отсутствие у правообладателя доказательств того, что использование товарного знака на все или части данного товара зарегистрированных товаров является персонализированным. Согласно положениям пункта 3 статьи 1486 ГК РФ, бремя доказывания использования товарных знаков лежит на владельце авторских прав. В то же время он должен доказать фактическое использование товарного знака на каждом зарегистрированном им продукте, и истец должен доказать, что он заинтересован в досрочном прекращении правовой охраны (пункт 166 Постановления Пленума Верховного Суда № 10).⁷

Рычагов воздействия на того, кто незаконно использует чужой товарный знак, достаточно. Данный аспект имеет достаточное влияние на людей, которые незаконно используют чужие товарные знаки. Но все эти методы требуют активных действий владельца авторских прав. Если владельцы брендов будут реагировать на каждый даже незначительный факт, нарушающий их права, это постепенно сократит количество подобных случаев. Нынешнее законодательство РФ дает более широкое толкование полномочий Роспатента. Это связано с тем, что отсутствует такая обязанность Роспатента, как проведение различных проверок регистрируемого обозначения на соответствие указанного требования, а отсутствие прямого запрета на осуществление данных проверок дает возможность толковать полномочиями с различных точек зрения

⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 10, Пленума ВАС РФ N 22 от 29.04.2010 (ред. от 23.06.2015) "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав" // URL : https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_100466/ (дата обращения : 25.02.2023)

Коломенкин Егор Павлович – обучающийся магистратуры очной формы обучения Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Попович Марина Михайловна – доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА) кандидат юридических наук, доцент

Реализация принципа защиты прав потерпевших на возмещение вреда в случае отсутствия страхового полиса у виновной стороны

В современном мире существует огромное количество вещей, которые представляют опасность не только для жизни и здоровья человека, но и для его имущества. Одними из таких вещей являются источники повышенной опасности, в частности, транспортные средства. Ежедневно совершенно по разным причинам случаются дорожно-транспортные происшествия, участие в которых не по собственной воле принимают пешеходы, водители и пассажиры, находящиеся в транспортных средствах, зачастую именно в автомобилях.

Для защиты прав и законных интересов потерпевших от дорожно-транспортных происшествий (далее – ДТП) был создан механизм обязательного автострахования гражданской ответственности.

Федеральный закон от 25.04.2002 N 40-ФЗ (ред. от 28.12.2022) «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» (далее – Закон об ОСАГО), в частности, статья 4 устанавливает, что владельцы транспортных средств обязаны на условиях и в порядке, которые установлены настоящим Федеральным законом и в соответствии с ним, страховать риск своей гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц при использовании транспортных средств.¹

Однако данная обязанность исполняется далеко не всеми, поэтому в настоящее время не редкость, когда у виновника ДТП отсутствует страхование своей автогражданской ответственности.

Владельцы автомобилей, пренебрегая обязанностью по страхованию, ставят в неудобное и невыгодное положение не только себя, но и пострадавших от их действий лиц, которые в дальнейшем не могут получить страховое возмещение причиненного ущерба в рамках статьи 14.1 Закона об ОСАГО.

Согласно пункту 1 вышеуказанной статьи потерпевший предъявляет требование о возмещении вреда, причиненного его имуществу, страховщику, который застраховал гражданскую ответственность потерпевшего, в случае наличия одновременно следующих обстоятельств:

- а) в результате дорожно-транспортного происшествия вред причинен только транспортным средствам, указанным в подпункте "б" настоящего пункта;
- б) дорожно-транспортное происшествие произошло в результате взаимодействия (столкновения) двух и более транспортных средств (включая транспортные средства с

¹ Федеральный закон от 25 апреля 2002 г. N 40-ФЗ "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" (с изменениями и дополнениями) / Собрание законодательства Российской Федерации от 6 мая 2002 г. N 18 ст. 1720.

прицепами к ним), гражданская ответственность владельцев которых застрахована по договору обязательного страхования в соответствии с настоящим Федеральным законом.²

Таким образом, потерпевший лишается права на обращение по прямому возмещению причиненных ему виновником ДТП убытков к своему страховщику. Данное утверждение подтверждается пунктом 30 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 08.11.2022 N 31 «О применении судами законодательства об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств», который гласит, что страховое возмещение в порядке прямого возмещения убытков не производится, если гражданская ответственность хотя бы одного участника дорожно-транспортного происшествия не застрахована по договору обязательного страхования.³

Но в любом случае, причиненный вред должен быть возмещен пострадавшему лицу, и для этого существуют иные механизмы, позволяющие реализовать принцип защиты прав потерпевших на возмещение вреда в случае отсутствия страхового полиса у виновной стороны. Одним из таких механизмов является судебная защита, в рамках которой граждане и юридические лица вынуждены обращаться в суд за возмещением вреда после ДТП, предъявляя требования ни к страховой компании, а к владельцу транспортного средства, который не имел на момент совершения ДТП полиса ОСАГО.

Вышеуказанному утверждению соответствует ряд нормативных положений:

В соответствии с пунктом 2 статьи 937 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), если лицо, на которое возложена обязанность страхования, не осуществило его или заключило договор страхования на условиях, ухудшающих положение выгодоприобретателя по сравнению с условиями, определенными законом, оно при наступлении страхового случая несет ответственность перед выгодоприобретателем на тех же условиях, на каких должно было быть выплачено страховое возмещение при надлежащем страховании.⁴

Статьей 1064 ГК РФ предусмотрено, что вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда. Лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины причинителя вреда.⁵

Согласно статье 1068 ГК РФ юридическое лицо либо гражданин возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей.⁶

² Федеральный закон от 25 апреля 2002 г. N 40-ФЗ "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" (с изменениями и дополнениями) / Собрание законодательства Российской Федерации от 6 мая 2002 г. N 18 ст. 1720.

³ Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 08.11.2022 N 31 «О применении судами законодательства об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». – URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 10.05.2023). – Режим доступа: свободный. – Текст: электронный.

⁴ "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 08.07.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2022) / Собрание законодательства Российской Федерации от 29 января 1996 г. N 5 ст. 410.

⁵ "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 08.07.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2022) / Собрание законодательства Российской Федерации от 29 января 1996 г. N 5 ст. 410..

⁶ "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 08.07.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2022) / Собрание законодательства Российской Федерации от 29 января 1996 г. N 5 ст. 410.

В соответствии со статьей 1079 ГК РФ, юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т. п.; осуществление строительной и иной, связанной с нею деятельности и др.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Владелец источника повышенной опасности может быть освобожден судом от ответственности полностью или частично также по основаниям, предусмотренным п. п. 2 и 3 ст. 1083 настоящего Кодекса.⁷

Обязанность возмещения вреда возлагается на юридическое лицо или гражданина, которые владеют источником повышенной опасности на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и т. п.).

По смыслу приведенной правовой нормы, ответственность за причиненный источником повышенной опасности вред несет его собственник, если не докажет, что право владения источником передано им иному лицу в установленном законом порядке.

Таким образом, в соответствии со статьей 56 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, бремя доказывания передачи права владения иному лицу как основания освобождения от гражданско-правовой ответственности возлагается на собственника транспортного средства.⁸

Доказательством передачи владения автомобилем иному лицу является постановление по делу об административном правонарушении, определением об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении, справка о дорожно-транспортном происшествии и др., в которых указывается, кто является виновником ДТП.

Соответственно, чтобы возместить вред, причиненный имуществу потерпевшего лицом, не застраховавшим свою автогражданскую ответственность, потерпевший должен обратиться к виновнику и (или) собственнику ДТП с исковым заявлением о возмещении ущерба, причиненного в результате ДТП.

Перед предъявлением искового заявления в суд потерпевшему необходимо установить стоимость причиненного его имуществу ущерба посредством проведения независимой оценки повреждений лицом, обладающим компетенцией в оценочной деятельности или же посредством проведения независимой экспертизы. Также, исходя из судебной практики, судами принимаются расчеты стоимости повреждений, произведенные станциями технического обслуживания автомобилей.

В следствии этого, даже при обращении в суд у сторон возникают споры связанные с виновностью лица, нередки случаи, когда лицо отказывается возмещать ущерб в полном объеме, ссылаясь на то, что характер повреждений не соответствует сумме заявленного ущерба. По ходатайству несогласной стороны суд назначает по делу судебную экспертизу для установления суммы ущерба или же установить характер повреждений. По делам возмещения вреда по ОСАГО назначают трассологическую, автотехническую и оценочную экспертизы. Судебная экспертиза, как процессуальный способ защиты, является

⁷ "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 08.07.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2022) / Собрание законодательства Российской Федерации от 29 января 1996 г. N 5 ст. 410.

⁸ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ (ГПК РФ) (с изменениями и дополнениями) / Собрание законодательства Российской Федерации от 18 ноября 2002 г. N 46 ст. 4532.

единственным способом, который позволит ответчику снизить сумму подлежащего возмещению ущерба, однако, опровергая суммы, заявленные потерпевшим, виновник ДТП или собственник автомобиля несут дополнительные материальные расходы в виде оплаты проведенной судебной экспертизы.⁹

Также следует отметить, что определение размера расходов на восстановительный ремонт в отношении поврежденного транспортного средства в рамках договора обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств производится с учетом износа запасных частей транспортного средства в соответствии с Положением Банка России от 04.03.2021 N 755-П (ред. от 31.05.2022) "О единой методике определения размера расходов на восстановительный ремонт в отношении поврежденного транспортного средства".¹⁰

Однако в настоящее время у потерпевших в ДТП имеется право обратиться в суд с расчетом размера расходов на восстановительный ремонт в отношении поврежденного транспортного средства, исходя из рыночной стоимости поврежденных запасных частей, то есть без учета их износа.

Судебная практика по делам, связанным с возмещением ущерба, возникшего в результате ДТП, владельцем транспортного средства, не имеющим полиса ОСАГО, является крайне положительной, поскольку в 90 % случаев исковые требования потерпевшего подлежат полному или частичному удовлетворению.

Резюмируя сказанное, владелец транспортного средства вопреки императивной норме об обязательности наличия полиса ОСАГО, не застраховавший свою автогражданскую ответственность в соответствии с Законом об ОСАГО, будет нести не только расходы на возмещение ущерба, причиненного транспортному средству потерпевшего, но и расходы на проведение независимой оценки или экспертизы потерпевшим, расходы на оплату государственной пошлины, расходы на юридические услуги представителя потерпевшего и пр.

Чтобы обезопасить владельцев транспортных средств от судебных споров с лицами, не имеющими полиса ОСАГО, страховые организации выпускают различные страховые продукты, позволяющие дополнительно застраховать имущество, в частности, транспортные средства, по договору добровольного страхования имущества. К таким страховым продуктам относятся:

- 1) «КАСКО от бесполисных» от АО «АльфаСтрахование»;
- 2) «Автозащита базовый» от СПАО «Ингосстрах»;
- 3) «КАСКОзащита+» от ООО «СК «Согласие»;
- 4) «Защита от ДТП» от ПАО СК «Росгосстрах» и др.

В данном случае дополнительное страхование имущества является превентивной мерой, которая позволяет владельцу транспортного средства предупредить проблемы, связанные с взысканием в судебном порядке причиненного ущерба лицом, не застраховавшим свою автогражданскую ответственность и уберечь его от потери времени, дополнительных материальных затрат, что в свою очередь также реализует принцип защиты прав потерпевших на возмещение вреда в случае отсутствия страхового полиса у виновной стороны.

⁹ Гридина, А. Л. Возмещение ущерба (убытков) в результате ДТП в суде, если виновник не имеет полиса ОСАГО / А. Л. Гридина. Текст : непосредственный // Молодой ученый. 2020. № 45 (335). С. 77-79. URL: <https://moluch.ru/archive/335/74733/> (дата обращения: 14.05.2023).

¹⁰ Положение Банка России от 04.03.2021 N 755-П (ред. от 31.05.2022) «О единой методике определения размера расходов на восстановительный ремонт в отношении поврежденного транспортного средства» // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 10.05.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Ещё одним способом защиты прав потерпевших на возмещение вреда в случае отсутствия страхового полиса у виновной стороны по мнению, высказанным Министерством Финансов Российской Федерации в 2018 году, должен являться «механизм компенсаций», который подразумевает под собой возмещение ущерба с помощью компенсационного фонда «Российского союза автостраховщиков».

Вербицкая М.А., Техов Д.Н. в целях реализации принципа защиты прав потерпевших на возмещение вреда в случае отсутствия страхового полиса у виновной стороны предлагают использовать какие-либо обеспечительные меры, применяемые сотрудниками полиции, в виде, например, запрещения отчуждения транспортного средства, принадлежащего виновному, до соответствующего решения суда. Либо же предусмотреть возможность ареста транспортного средства виновного лица в случае совершения ДТП с материальным ущербом при отсутствии у него полиса ОСАГО.¹¹

Таким образом, в настоящий момент существуют лишь несколько способов прав потерпевших на возмещение вреда в случае отсутствия страхового полиса у виновной стороны, одними из которых являются: опциональные страховые продукты в виде договоров дополнительного страхования и судебная защита посредством подачи искового заявления к виновнику ДТП или собственнику транспортного средства. Указанные меры является исключительными, в соответствии с чем законодательство Российской Федерации в рамках возмещения ущерба в связи с отсутствием у виновника ДТП полиса ОСАГО имеет определенные недостатки и пробелы, и поэтому нуждается в дальнейшем реформировании.

¹¹ Вербицкая М.А., Техов Д.Н. Несоблюдение требований об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств: некоторые вопросы административной ответственности / Вербицкая М.А., Техов Д.Н. // Философия права. 2022. № 1 (100). С. 119-124. Текст: непосредственный.

Короткова Дарья Сергеевна – обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Попович Марина Михайловна - доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Ответственность поставщиков за поставку товаров ненадлежащего качества в договорах поставки лесной продукции

На сегодняшний день договор поставки является одним из самых популярных в сфере гражданского оборота. В условиях современной геополитической обстановки сфера поставок лесной продукции претерпела значительные изменения. По данным, представленным Национальной ассоциацией лесопромышленников «Русский лес», в целом экспорт российской древесины по итогам 2022 года сократился почти в четыре раза: до 3-3,5 миллионов кубометров, а поставки пиломатериалов уменьшились на 22% – до 23,5 миллиона кубометров, что существенно сказалось на состоянии отечественного рынка.

Наибольшие потери пришлось на Северо-Западный федеральный округ, который на протяжении огромного количества времени ориентировался именно на Европейский рынок сбыта. На сегодняшний день, в сложившейся ситуации, предлагаются два варианта для дальнейшей деятельности поставщиков:

1. Отработать новые направления для сбыта своей продукции, такие как страны региона MENA, географически состоящего из государств Ближнего Востока и Северной Африки
2. Перенаправить продукцию уже имеющемуся партнеру - Китаю, параллельно снижая объем поставок и закрывая часть перерабатывающих предприятий.¹

В подобных обстоятельствах отечественным поставщикам придется приложить немалое количество усилий, для нормализации состояния рынка.

В условиях имеющейся обстановки особого внимания заслуживает институт ответственности поставщиков лесной продукции.

Согласно гражданскому законодательству, исполнение договора подразумевает не только осуществление прав, но и выполнение определенных обязательств. Однако на практике выясняется, что стороны не всегда стараются добросовестно выполнять свои обязательства. Более того, когда в договорных отношениях возникают споры, нарушившая обязательства сторона обычно пытается всеми возможными способами избежать ответственности, что ставит добросовестную сторону в невыгодное положение.

Учеными многократно поднимался вопрос о том, что поставщики имеют значительно больший перечень обязательств в договоре, чем покупатели, а значит, и несут повышенную ответственность².

¹ Ростислав Нетисов, Рынок древесины в России сегодня: итоги 2022 года и перспективы развития // «РИАМО» URL: <https://riamo.ru/article/622047/rynok-drevesiny-v-rossii-segodnya-itogi-2022-goda-i-perspektivy-razvitiya> (дата обращения: 08.05.2023) Режим доступа: свободный. Текст: электронный

² Борисов, Д. В. Ответственность сторон по договору поставки / Д. В. Борисов. // Молодой ученый. 2020. № 47 (337). С. 248-250. URL: <https://moluch.ru/archive/337/75455/> (дата обращения: 08.05.2023). Текст: непосредственный

Как показывает судебная практика нарушениями в области договора поставки лесной продукции являются поставка товара ненадлежащего качества, недоставка, просрочка поставки товара, неуведомление покупателя о готовности и отгрузке товара.

Одним из самых сложных вопросов остается привлечение к ответственности поставщиков за поставку лесной продукции ненадлежащего качества.

Относительно поставки товара ненадлежащего качества следует отметить, что в соответствии с положениями Гражданского Кодекса РФ, в случае поставки товара ненадлежащего качества покупатель может требовать от поставщика соразмерного уменьшения стоимости поставленного товара, безвозмездного устранения недостатков товара, возмещения расходов по устранению выявленных недостатков, либо, в случае наличия неустраняемых недостатков - замены товаром в соответствии с условиями договора³

В дополнение к нормам Гражданского Кодекса Высший Арбитражный Суд указал что, если порядок проверки качества товара не определен положениями закона, договора или обычаями делового оборота, это не освобождает поставщика от привлечения его к ответственности за нарушение условий о качестве товара.⁴

Данная категория споров в вопросах поставки древесины осложняется тем, что применительно к отношениям, вытекающим из договора поставки отсутствует легальное определение «надлежащего качества товара»⁵. Однако, обращаясь к положениям ст. 469 Гражданского Кодекса, по аналогии можно вывести такой признак надлежащего качества: соответствие товара целям, для которых он обычно используется.⁶ Значительный упор в данной категории споров делается на доказательственную сторону этого вопроса.

В арбитражной практике имеется значительное количество дел о спорах по ненадлежащей поставке лесной продукции.

Так в деле Арбитражного суда Новгородской области (А44-2311/2022) имела место ситуация относительно спора о качестве поставленного товара. ООО «Новокс» (Поставщик) и ООО «КРОСС» (Покупатель) заключили договор на поставку пиломатериалов. Положениями данного договора предусматривалось соответствие поставленной древесины стандартам, установленным положениям ГОСТу №6564-84. ГОСТу №8486-86 1,2 сорт, ГОСТу №2140-81 и техническим условиям, изложенным в спецификации. После исполнения поставщиком своего обязательства, покупатель отказался оплачивать товар ссылаясь на некачественность продукции, а также заявил встречный иск на сумму, необходимую для покупки древесины у другого поставщика и переработки поставленного товара. Суд отказал в удовлетворении данного требования, ссылаясь на то, что нарушения, выявленные покупателем, являются допустимыми в соответствии с положениями установленных стандартов. Также из представленных фотоматериалов следовало что, покупателем нарушались условия хранения лесной продукции. Кроме этого заявителем не был

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. От 01.07.2021) // Справочная правовая система «Консультант плюс». URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_9027/b7fac2b965e6da20ae9588a23f16bd9d910a8328/ (дата обращения: 08.05.2023) Режим доступа: свободный. Текст: электронный

⁴ Постановление Пленума ВАС РФ от 22.10.1997 N 18 "О некоторых вопросах, связанных с применением Положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки" // Справочная правовая система «Консультант плюс». URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_17621/ (дата обращения: 08.05.2023) – Режим доступа: свободный. – Текст: электронный

⁵ Фролова Н. М Ответственность продавца контрафактного товара и способы защиты прав покупателя // "Lex Russica", N 5, май 2017 г. с. 87 // Справочная правовая система «Гарант» URL: <https://base.garant.ru/55887171/> (дата обращения: 08.05.2023) – Режим доступа: ограниченный – Текст: электронный

⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. От 01.07.2021) // Справочная правовая система «Консультант плюс». URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_9027/b7fac2b965e6da20ae9588a23f16bd9d910a8328/ (дата обращения: 08.05.2023) Режим доступа: свободный. Текст: электронный

представлен акт выбраковки с описанными дефектами. Экспертиза качества на назначалась. Также суд признал несостоятельными доводы общества о компенсации затрат на переработку товара, так как данная переработка являлась необходимым условием договора подряда, в целях получения материала для которого и заключался договор поставки. В удовлетворении требования судом отказано.⁷

Иная же ситуация произошла в рамках арбитражного дела А50-15043/2022. Между ООО «Эльгауголь» и ООО Группа Компания «Хэлмет» был заключен договор поставки лесной продукции. ООО «Эльгауголь» обратилось в Арбитражный суд с требованием о взыскании денежных средств за поставку товаров ненадлежащего качества. Как указывает истец, в ходе вскрытия контейнера и приемки товара было установлено, что все пиломатериалы повреждены плесенью и, соответственно, не пригодны для использования в производстве, что зафиксировано в акте приемки продукции (товаров) по количеству и качеству. Возражая против удовлетворения исковых требований, ответчик ссылается на то, что при отгрузке материала он был в надлежащем состоянии и надлежащего качества. Древесина была упакована в соответствии с нормами и стандартами, внутренними требованиями и правилами железнодорожной станции; древесина перевозилась в замкнутом, не проветриваемом пространстве. Суд указал, что, выбирая данный вид транспортировки материалов, ответчик должен был учесть все сопутствующие риски транспортировки и удовлетворил заявленное требование.⁸

Интересным вопросом в привлечение поставщиков лесной продукции к ответственности является вопрос о взыскании убытков.

Для взыскания убытков, причиненных покупателю в связи с ненадлежащим качеством товара, необходимо установить факт наличия причинно-следственной связи между действиями поставщика и убытками покупателя. Согласно ГК РФ, должник обязан возместить кредитору причиненные убытки. Однако, процесс доказывания размера убытков лежит на покупателе. В России существует острый вопрос доказывания размера убытков, который подтверждается анализом хозяйственной и судебно-арбитражной практики.⁹

Так в деле А09-4808/2022 в соответствии с договором поставки Поставщиком в адрес Покупателя был поставлен товар - шпалы хвойных пород в количестве 890 штук. В ходе приема, поступившего товара было установлено, что 189 экземпляров имеют дефекты, далее направленные поставщику. Оставшиеся шпалы были использованы для укладки железнодорожного полотна. Впоследствии, было установлено, что использованные шпалы не позволяют эксплуатировать железную дорогу, так как имеют трещины. Покупателем была направлена претензия относительно качества поставленного товара, в ответ на которую поставщик отказался устранять имеющиеся недостатки. После проведения судебной экспертизы было установлено, что трещины в шпалах стали следствием заводского брака ввиду нарушения технологии сушки древесины. Судебная экспертиза подтвердила наличие убытков покупателя на сумму 1 613 693 рублей, взысканных в дальнейшем с недобросовестного поставщика.¹⁰

⁷ Решение Арбитражного суда Новгородской области от 27.12.2022 по делу А44-2311/2022 // «Мой Арбитр» – URL: <https://ras.arbitr.ru/> (дата обращения: 08.05.2023) Режим доступа: свободный. Текст: электронный

⁸ Решение Арбитражного суда Пермского Края по делу А50-15043/2022 // «Мой Арбитр» – URL: <https://ras.arbitr.ru/> (дата обращения: 08.05.2023) – Режим доступа: свободный. – Текст: электронный

⁹ Шварц, Л. В. Договор поставки: основные проблемы применения / Л. В. Шварц, А. В. Салмина.// Молодой ученый. 2023. № 13 (460). С. 288-293. URL: <https://moluch.ru/archive/460/101084/> (дата обращения: 08.05.2023). Текст : непосредственный

¹⁰ Решение Арбитражного суда Брянской области по делу А09-4808/2022 // «Мой Арбитр» URL: <https://ras.arbitr.ru/> (дата обращения: 08.05.2023) Режим доступа: свободный. Текст: электронный

Таким образом, можно сделать вывод о том, что споры, связанные с привлечением поставщика лесной продукции к гражданско-правовой ответственности в связи с поставкой товара ненадлежащего качества, занимают значительное место в судебной практике. Доказательственная сторона данного спора в большинстве случаев основывается на результатах осмотров поставленных товаров и выводах, изложенных в заключениях судебных экспертов. Также сложность данной категории споров вызывают огромное количество технических стандартов и регламентов, устанавливающих допустимые показатели качества разных видов лесной продукции, следование которым зачастую отсутствует.

Коряковский Роман Александрович – обучающийся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Матвеева Екатерина Николаевна - доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук

Проблемы продажи совместно нажитого имущества в процессе банкротства физического лица

Введение в юридическую практику института банкротства физических лиц стало долгожданным и существенным позитивным сдвигом в решении вопросов неплатежеспособности граждан, было крайне положительно воспринято населением. Однако, вместе с тем, это породило значительное число проблем и пробелов, многие из которых и по сей день продолжают оставаться актуальными. Одним из таких вопросов выступают особенности реализации совместно нажитого супругами имущества в процессе осуществления процедуры банкротства физического лица.

Согласно семейному кодексу РФ (далее – СК РФ) к совместно нажитому имуществу относятся: доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности, полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, и другие). Общим имуществом супругов являются также приобретенные за счет общих доходов супругов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, и любое другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства.

Также согласно СК РФ каждый супруг несет ответственность по своим обязательствам самостоятельно, однако кредитор вправе требовать выдела доли супруга-должника из общего имущества супругов, в случае недостаточности его собственного имущества.

В частности, ключевым в данном случае выступает вопрос о том, какая именно часть имущества и в каком объеме подлежит включению в состав конкурсной массы, каким является дальнейший порядок реализации такого имущества.

Правовое регулирование рассматриваемого вопроса осуществляется через нормы п. 7 ст. 213.26 федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», что в дальнейшем детализировано через положения Постановления Пленума ВС РФ № 48.

Так, как отмечается в Постановлении, по общему правилу, в рамках рассмотрения дела о банкротстве гражданина-должника реализации подлежит имущество самого должника и его супруга (бывшего супруга), имеющее статус общей собственности. Однако, например, если супруг (бывший супруг) считает, что такая реализация имущества нарушает его права или же права других лиц, находящихся на иждивении, то до стадии непосредственной продажи имущества в процедуре банкротства, то он имеет право оспорить в суде данное решение. Пока спор не будет разрешен, имущество не может быть реализовано, а к рассмотрению вопроса привлекаются финансовый управляющий и кредиторы должника – в статусе третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора.

Проанализируем, каким образом данный вопрос рассматривается на практике.

Интересным в рассматриваемом контексте необходимо назвать Определение ВС РФ, вынесенное в январе 2021 года.

Арбитражный суд Республики Бурятия определениями от 02.12.2015, от 04.03.2016 и от 26.07.2017 по делу N A10-7035/2015 принял к производству заявление Банка о признании Кудряшева А.Н. несостоятельным (банкротом); утвердил финансового управляющего должника, план реструктуризации долгов гражданина; обратил взыскание задолженности Кудряшева А.Н. перед Банком на заложенное имущество, в том числе на объекты недвижимости и земельный участок. По результатам проведенных торгов Кудряшов А.Н. в лице финансового управляющего (продавец) и Юзаю А.В. как победитель торгов (покупатель) заключили 10.05.2018 договор купли-продажи указанного имущества. При этом земельный участок находился в залоге (ипотеке.) Этот факт в данном случае является определяющим при ответе на вопрос о том как реализуется общее имущество супругов при банкротстве одного из них.

Согласно постановлению суда первой инстанции по настоящему делу, когда до раздела общего имущества супругов оно уже было обременено залогом, исключение соответствующей доли супруга должника из конкурсной массы имущества должника повлечет нарушение специального порядка реализации заложенного имущества, находящегося в совместной собственности должника с супругом, и нарушение прав кредиторов, требования которых обеспечены залогом такого имущества. Требования банка, которые обеспечены залогом имущества, погашаются из средств, вырученных от продажи всего имущества, а не доли в праве общей собственности должника на него. Свою долю из общей собственности в виде денежных средств супруг (бывший супруг) должника либо его наследники могут получить после реализации имущества, составляющего конкурсную массу, и выплат по общим обязательствам супругов.

Но это относительно имущества, являющегося предметом залога. Реализуется ли имущество в ситуации не связанной с его залогом? Сам текст п. 7 ст. 213.26 Закона о банкротстве не отвечает на этот вопрос конкретным образом, также, как и п. 7 Пленума ВС РФ №48. Но судебная практика говорит о том, что реализации подлежит именно вещь.

Арбитражный суд Волго-Вятского округа в своем постановлении отметил следующее: Измайловский районный суд города Москвы решением от 20.05.2014 по делу № 2-1218/2014 определил равные доли бывших супругов (по ½) на спорное имущество. Таким образом, спорное имущество не перестало являться общей собственностью бывших супругов, в судебном порядке установлен иной вид общей собственности – вместо ранее действующего режима совместной собственности на соответствующее имущество установлена долевая собственность супругов, что не исключает применения положения пункта 7 статьи 213.26 Закона о банкротстве о реализации находящегося в общей собственности имущества бывших супругов в деле о банкротстве. Как верно отметили суды, пункт 7 статьи 213.25 Закона о банкротстве не ставит возможность реализации общего имущества гражданина-должника и его супруга (бывшего супруга) в зависимость от вида общей собственности. По смыслу указанной нормы права раздел общего имущества с определением долей (без выделения самостоятельных объектов, подлежащих передаче каждому из супругов, что имеет место в настоящем споре) влияет лишь на то, в какой пропорции будет разделена выручка от продажи в деле о банкротстве общего имущества и какая часть из этой выручки будет причитаться супруге должника.

То есть раздел общего имущества супругов направлен именно на определение размера суммы компенсации супругу должника, а не на то, чтобы впоследствии подвергнуть продаже на торгах доли супруга – банкрота.

Такой подход на наш взгляд является правильным по двум причинам:

1. В случае продажи вещи, а не доли в праве на эту вещь, действительно удовлетворяются требования кредиторов, поскольку вещь, как объект гражданского оборота, имеет свойство удовлетворения определённых потребностей, то есть ей можно владеть, пользоваться и распоряжаться. Кроме того, вещи, в отличие от долей в праве, являются наиболее привлекательными при их дальнейшей реализации.
2. Ситуация, рассматриваемая в настоящей статье, находится на стыке семейных и банкротных правоотношений, где первые имеют свою имущественную специфику, отличную от обычных гражданских правоотношений. Реализация вещи, с последующей компенсацией супругу должника, не создает ситуаций, когда в долевой собственности участвует лицо, не связанное семейными отношениями с лицами, чье имущество реализуется.

Таким образом, подводя итог рассмотрению данного вопроса, кратко обозначим следующие выводы.

Так, судебная практика исходит из того, что в случае, если один из супругов признан банкротом, и между супругами состоялся раздел общего имущества в форме преобразования в общую долевую собственность, то в процедуре банкротства реализации подлежит не доля, принадлежащая супругу-банкроту, а вся вещь целиком с выплатой денежной компенсации другому супругу, соразмерную принадлежащей ему доле.

Статус супруга или бывшего супруга должника в данном контексте наделяет такой субъект достаточно объемными гарантиями защиты их прав и законных интересов. В частности, это касается ситуаций, когда органы исполнительной власти или суды отказывают в удовлетворении требований должника, если он намерен произвести какие-либо действия в отношении общего имущества без ведома супруга (бывшего супруга).

Кощеева Елена Евгеньевна – обучающаяся
Северо - Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина(МГЮА)

Научный руководитель:

Шмакова Екатерина Борисовна – старший
преподаватель кафедры гражданского права и
гражданского процесса Северо-Западного
института (филиала) Университета имени О.Е.
Кутафина(МГЮА)

Проблемы правового режима апартamentов как объекта недвижимости

Основной причиной появления апартamentов в России, является дефицит площадок под жилую застройку и спрос на офисные помещения недалеко от дома. В рамках одного проекта застройщикам удастся сочетать офисные, торгово-развлекательные и жилые площади. Владельцы недвижимости получают возможность жить в непосредственной близости от места работы, пользоваться услугами торгово-развлекательных заведений, которые могут быть частью многофункционального комплекса, а также полным гостиничным сервисом. Еще один плюс — порядок перепланировки не требует согласования уполномоченных органов в таких объемах, как с жилыми домами. Кроме того, апартamentы имеют массу послаблений в списке возможного использования: в них можно обустроить медицинские кабинеты, гостиничные номера, офисы, допускается зарегистрировать юридический адрес. Согласно статье 17 ЖК РФ¹, использование жилого помещения в бизнес-целях допускается, если это не нарушает права и законные интересы других граждан - соседей. На апартamentы такие требования не распространяются — разрешение соседей не требуется.

Формально апартamentы имеют признаки жилья, однако анализ правовых норм показывает, что данные объекты относятся к нежилой недвижимости. В федеральном законодательстве понятие «апартamentы» не закреплено. Данный термин используется в нормативных правовых актах, регулирующих гостиничный бизнес. Согласно Положению о классификации гостиниц, утвержденному Правительством в 2019 году², к категории «апартament» относится номер в гостинице общей площадью не менее 40 кв. м, состоящий из 2 и более комнат (гостиной/столовой/и спальни), с 2-спальной кроватью размером 200 х 200 см, с мини-кухней. Под гостиницей понимается средство размещения, представляющее собой имущественный комплекс, включающий в себя здание или часть здания, помещения и иное имущество, в котором предоставляются услуги размещения и, как правило, услуги питания, имеющее службу приема, а также оборудование для оказания дополнительных услуг³. Из понятия «средство размещения» прямо следует, что гостиницы предназначены для временного проживания физических лиц.

¹ Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 N 188-ФЗ// [Электронный ресурс] - КонсультантПлюс: справочно-правовая система [Официальный сайт]. URL: <http://www.consultant.ru> // Дата обращения 26.04.2023

² Постановление Правительства РФ от 16 февраля 2019 г. N 158 «Об утверждении Положения о классификации гостиниц» // [Электронный ресурс] [КонсультантПлюс: справочно-правовая система \[Официальный сайт\]. URL: http://www.consultant.ru](http://www.consultant.ru) // Дата обращения 26.04.2023

³ Федеральный закон «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» от 24.11.1996 N 132-ФЗ // [Электронный ресурс] [КонсультантПлюс: справочно-правовая система \[Официальный сайт\]. URL: http://www.consultant.ru](http://www.consultant.ru) // Дата обращения 26.04.2023

Жилищным кодексом под жилым помещением признается изолированное помещение, которое является недвижимым имуществом и пригодно для постоянного проживания граждан, то есть отвечает установленным санитарным и техническим правилам и нормам, иным требованиям законодательства Российской Федерации⁴. Таким образом, действующее законодательство не рассматривает апартаменты в качестве жилых помещений. В связи с этим на апартаменты не распространяются нормы жилищного, градостроительного законодательства, нормы о техническом регулировании, предусмотренные для создания объектов жилого назначения.

Одним из ключевых факторов популярности апартаментов является их более низкая стоимость по сравнению с квартирами. Однако, при покупке нельзя использовать сертификаты на улучшение жилищных условий — материнский, военный. В отношении апартаментов не действуют государственные жилищные программы поддержки, льготные условия кредитования и субсидии. Выявлены проблемы, связанные с приобретением апартаментов по договорам долевого участия. Такие участники долевого строительства не защищены в случае банкротства застройщика. Например, Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)»⁵ предусматривает защиту прав дольщиков нежилых помещений только на машино-места и нежилые помещения площадью не более 7 кв. м. Покупатели квартир вправе требовать передачи жилого помещения. Тогда как дольщики, вложившие деньги в приобретение апартаментов, в случае введения в отношении должника процедуры банкротства, вправе заявить лишь денежное требование с приобретением залогового статуса на апартаменты.

Из-за того, что апартаменты — это нежилые помещения, в них нельзя оформить постоянную регистрацию. Теоретически можно оформить временную регистрацию сроком на 5 лет с возможностью бесконечного продления. Временная регистрация по месту пребывания в апартаментах возможна при условии отнесения их к гостинице или подобной организации. Если у здания другое назначения, сперва потребуется подтвердить наличие всех необходимых для жилья удобств, вроде санузла и коммуникаций. Отсутствие регистрации может «заблокировать» собственникам доступ к некоторым социальным благам с территориальной привязкой, таким как школы и детские сады.

Неясность правового статуса позволяет застройщикам при строительстве объектов, включающих апартаменты, руководствоваться менее жесткими нормативными требованиями по сравнению с соответствующими требованиями, предъявляемыми к строительству многоквартирных домов. Требования, которым должно отвечать жилое помещение, установлены Постановлением Правительства РФ от 28.01.2006 № 47⁶. В результате в зданиях с апартаментами не обеспечиваются в полной мере требования санитарной (звукоизоляция, инсоляция, уборке и освещении территории, наличие вспомогательных помещений), экологической, противопожарной безопасности, требования к планировке и соседству

⁴ Статья 15 Жилищного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 N 188-ФЗ // [Электронный ресурс] [КонсультантПлюс: справочно-правовая система \[Офф. сайт\]. URL: http://www.consultant.ru](http://www.consultant.ru) // Дата обращения 26.04.2023

⁵ Федеральный закон от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // [Электронный ресурс] - КонсультантПлюс: справочно-правовая система [Офф. сайт]. URL: <http://www.consultant.ru> // Дата обращения 26.04.2023

⁶ Постановление Правительства РФ от 28.01.2006 № 47 «Об утверждении Положения о признании помещения жилым помещением, жилого помещения непригодным для проживания и многоквартирного дома аварийным и подлежащим сносу или реконструкции» // [Электронный ресурс] - КонсультантПлюс: справочно-правовая система [Офф. сайт]. URL: <http://www.consultant.ru> // Дата обращения 26.04.2023

с нежилыми помещениями, предусмотренные для жилых помещений^{7,8}. В подобной ситуации жилое помещение бы могли признать непригодным для проживания и подлежащим сносу или реконструкции. Кроме того, при строительстве объектов нежилого фонда отсутствует обязанность застройщика обеспечить территорию застройки объектами социальной инфраструктуры: детскими садами, магазинами, поликлиниками и другими важными объектами инфраструктуры.

Содержание апартamentов осуществляется по тарифам, установленным для нежилых помещений, размер которых существенно выше, чем плата за коммунальные услуги в квартирах. Это связано с тем, что собственникам нужно оплачивать не только стоимость самого ресурса, но и 20%-й НДС. Дороже обойдутся газ, свет, вода и вывоз мусора. При этом граждане, проживающие в апартаментах, не имеют предусмотренных законодательством гарантий предоставления коммунальных услуг. А еще управляющая компания может включить в «платежки» различные услуги, которые собственник оплачивать не хочет. В споре 2021 года владелица апартamentов хотела добиться перерасчета платежей за коммунальные услуги, исключив из них оплату консьерж-сервиса, так считала эту услугу необязательной и ненужной. В ответ на жалобу кассационный суд⁹ указал, что раз такая услуга предусмотрена договором с управляющей компанией, то нужно оплатить, так как заявительница фактически согласилась на оказание этой услуги, подписав договор.

По нормам жилищного законодательства земельный участок, на котором расположен многоквартирный дом, переходит в общую долевую собственность собственников помещений в многоквартирном доме бесплатно при первой регистрации собственности на помещение. Собственники апартamentов же должны выкупать земельный участок по ставкам, предусмотренным для выкупа коммерческих объектов. Еще одна опция — продолжать оплачивать аренду земли всем домом вместо застройщика. При этом коллегия Верховного суда РФ¹⁰ по экономическим спорам в деле 2020 года подчеркнула, что соарендаторы могут расторгнуть действующий договор аренды, по которому земельный участок был предоставлен для строительства, и попросить о заключении нового договора аренды — уже для целей эксплуатации построенной недвижимости. Кроме того, жители многоквартирных домов по закону¹¹ не платят налоги за землю. Собственники апартamentов, напротив, должны оплачивать налоговые и неналоговые платежи за участок, причем по повышенным ставкам и без налогового вычета.

⁷ Федеральный закон от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» // [Электронный ресурс] [КонсультантПлюс: справочно-правовая система \[Официальный сайт\]. URL: http://www.consultant.ru](http://www.consultant.ru) // Дата обращения 26.04.2023

⁸ Федеральный закон от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» // [Электронный ресурс] [КонсультантПлюс: справочно-правовая система \[Официальный сайт\]. URL: http://www.consultant.ru](http://www.consultant.ru) // Дата обращения 26.04.2023

⁹ Определение Второго кассационного суда общей юрисдикции по делу № 88-2183/2021 // [Электронный ресурс] URL: https://2kas.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=doc&number=1606526&delo_id=2800001&new=2800001&text_number=1 // Дата обращения 27.04.2023

¹⁰ Определение Верховного Суда Российской Федерации от 21 сентября 2021 года № 305-ЭС21-13272 по делу № А40-143052/2020 // [Электронный ресурс] - [КонсультантПлюс: справочно-правовая система \[Официальный сайт\]. URL: http://www.consultant.ru](http://www.consultant.ru) // Дата обращения 27.04.2023

¹¹ Статья 389 [Налогового кодекса Российской Федерации \(часть вторая\) от 05.08.2000 N 117-ФЗ](http://www.consultant.ru) // [Электронный ресурс] [КонсультантПлюс: справочно-правовая система \[Официальный сайт\]. URL: http://www.consultant.ru](http://www.consultant.ru) // Дата обращения 27.04.2023

Владельцы апартamentов сталкиваются с трудностями в судебных спорах не только с застройщиками или управляющими компаниями. Так собственница апартamentов решила сделать в помещении ремонт и заключила договор строительного подряда с индивидуальным предпринимателем. Но подрядчик не закончил ремонт в оговоренный срок, поэтому заказчица решила взыскать с него деньги. Три инстанции решили, что к спорным правоотношениям не применяется закон «О защите прав потребителя»¹², потому что апартamentы — нежилое помещение. Значит, женщина не могла претендовать на неустойку. В определении по этому спору Верховный суд напомнил: один лишь факт, что помещение является нежилым, — это не повод автоматически не применять указанный закон. Суд должен разобраться, для каких целей делался ремонт. Если эти цели не связаны с предпринимательской деятельностью, закон «О защите прав потребителей» можно применить¹³.

У собственников апартamentов отсутствует право общей долевой собственности на общее имущество. Здесь возникает важный вопрос: кто должен нести ответственность за надлежащее управление таким имуществом? В случае если право собственности на помещения общего пользования зарегистрировано на застройщика, именно он будет решать все вопросы обслуживания данного имущества. Владельцы апартamentов могут возмещать расходы застройщику в рамках договора инвестирования строительства или иного договора. При других обстоятельствах, право собственности на здание, кроме апартamentов, может быть ни за кем не зарегистрировано. В данном случае имущество общего пользования будет принадлежать всем собственникам апартamentов и других нежилых помещений на праве общей собственности. Все вопросы управления общим имуществом здания, в том числе вопрос о возможности предоставить отдельные части такого имущества в пользование третьим лицам, отчуждение, выбор организации для содержания и обслуживания общего имущества будут решаться общим собранием собственников помещений (аналогия со ст. 44 ЖК РФ). Кроме того, бремя содержания общего имущества в таком здании несут все сосособственники помещений, каждый соразмерно своей доле.

В настоящее время единственным вариантом определить правовой статус апартamentов как жилых помещений является применение статей 22 и 23 ЖК РФ, предоставляющих право на перевод нежилого помещения в жилое при соответствии установленным требованиям. Попыткой урегулировать проблемные вопросы, связанные с апартamentами, являлся законопроект № 488847–7 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях регулирования правового статуса многофункциональных домов и жилых апартamentов»¹⁴, внесенный на рассмотрение в Государственную Думу в 2018 году. Но он был снят в связи с отзывом субъектом права

¹² Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 05.12.2022) «О защите прав потребителей» // [Электронный ресурс] КонсультантПлюс: справочно-правовая система [Официальный сайт]. URL: <http://www.consultant.ru> // Дата обращения 27.04.2023

¹³ Определение Верховного суда Российской Федерации №2-612/2020 от 30.03.2021 по делу № 78-КГ20-66-К3 // [Электронный ресурс] URL: http://vsrf.ru/stor_pdf.php?id=1984844 // Дата обращения 27.04.2023

¹⁴ Проект Федерального закона N 488847-7 "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях регулирования правового статуса многофункциональных домов и жилых апартamentов" (ред., внесенная в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 15.06.2018) // [Электронный ресурс] КонсультантПлюс: справочно-правовая система [Официальный сайт]. URL: <http://www.consultant.ru> // Дата обращения 28.04.2023

законодательной инициативы. Указанным законопроектом предлагалось внесение комплексных изменений, направленных на регулирование в жилищном законодательстве нового вида жилого помещения – «апартаментов», установление понятия «многофункционального дома», определение порядка оплаты содержания апартаментов, решение вопроса о регистрации по месту жительства и других.

Также на рассмотрении Государственной Думы находился законопроект № 1162929-7¹⁵, который был призван восполнить пробелы в регулировании строительства и использовании апартаментов, устранить правовую неопределенность и повысить уровень защищенности их конечных владельцев. Авторы предложили считать многофункциональным зданием то, в котором есть две и более группы жилых и/или нежилых помещений, связанные друг с другом через помещение общего пользования. При этом жилые и нежилые помещения такого здания не должны находиться на одной лестничной площадке, доступ собственников и пользователей нежилых помещений к жилым помещениям должен быть ограничен. Многофункциональным будет здание, расположенное вне границ жилой застройки, в общественно-деловой зоне. Сейчас законопроект фактически заморожен, так как не рассматривался уже больше года с назначенной даты 1 сентября 2021 года. Но даже если бы его приняли, собственники жилых помещений в многофункциональном здании не получают равный объем прав в отношении земли по сравнению с собственниками квартир.

Неурегулированность правового статуса апартаментов является пробелом в законодательстве, который необходимо устранить. Законодателю следует вернуться к проработке концепции «многофункционального здания», несмотря на объем задачи и большого количества переходных положений. Но на данный момент трудно представить, чтобы апартаменты и квартиры были приравнены друг к другу в полном объеме.

¹⁵ Проект Федерального закона N 1162929-7 "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части регулирования отдельных правоотношений, возникающих в связи со строительством многофункциональных зданий" (ред., внесенная в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 29.04.2021) // [Электронный ресурс] [КонсультантПлюс: справочно-правовая система \[Офиц. сайт\]. URL: http://www.consultant.ru](http://www.consultant.ru) // Дата обращения 28.04.2023

Кудрявцев Игнат Сергеевич – обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Матвеева Екатерина Николаевна - доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук

Правовые основания обработки персональных данных - проблемы правоприменения

Персональные данные являются одной из составляющих права человека на неприкосновенность частной жизни. Что же такое персональные данные? Согласно п.1 ст. 3 Федерального закона от 27.06.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон о персональных данных) персональные данные описываются как любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определяемому или определенному физическому лицу.¹ Таким образом, если сказать простыми словами, то персональные данные это сведения, которые принадлежат каждому человеку и, которые позволяют его идентифицировать (ФИО, дата, место, год, месяц рождения, номера банковских карт, почтовый адрес и т.д).

В статье 23 Конституции Российской Федерации говорится, что сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются.² Однако, существуют ситуации, когда операторы без согласия, преследуя противоправные цели, совершают обработку персональных данных субъекта персональных данных. Также, переходя на различные сайты в сети «Интернет», граждане сталкиваются с формами сбора персональных данных, где может происходить обработка персональных данных оператором, без осведомленности субъектов персональных данных. К таким формам сбора персональных данных относятся вкладки: «напишите нам», «оставить отзыв», «оформить заказ» и т.д. В развитом информационном обществе достаточно часто происходят хакерские атаки, в результате которых совершается взлом различных сайтов, сервисов, и персональные данные субъектов персональных данных попадают в руки злоумышленников. Поэтому обработка персональных данных должна осуществляться при неукоснительном соблюдении требований законодательства в области персональных данных.

Часть 1 статьи 6 Закона о персональных данных гласит, что обработка персональных данных осуществляется на основании принципов и правил, которые закреплены в данном законе. При этом обработка персональных данных осуществляется при наличии условий для обработки персональных данных. Согласно указанной норме обработка персональных данных может осуществляться как с согласия субъекта персональных данных, так и без его согласия в установленных п. 2 – п. 11 ч.1 ст. 6 Закона о персональных данных случаях.

По-моему мнению, под условиями обработки персональных данных понимаются обстоятельства, установленные законодательством, в результате которых допускается

¹ Федеральный закон от 27.07.2006 N 152-ФЗ (ред. от 14.07.2022) "О персональных данных" // "Собрание законодательства РФ", 31.07.2006, N 31 (1 ч.), ст. 3451.

² Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 11.02.2023 г.).

обработка персональных данных. Рассмотрим некоторые особенности обработки персональных данных.

1) Обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных;

Для того, чтобы операторы могли обрабатывать персональные данные необходимо получить согласие от субъекта персональных данных в письменной форме. Анализируя ст. 9 Закона о персональных данных мы видим требования, которые установлены для согласия. Во-первых, субъект дает свое согласие свободно, своей волей и в своем интересе; во-вторых, согласие должно быть конкретным, предметным, информированным, сознательным и однозначным; в-третьих, оно может быть дано посредством совершения конклюдентных действий.

За использование персональных данных без письменного согласия предусмотрена административная ответственность (ст. 13.11, 13.14 КоАП РФ)³, уголовная (ст. 137, 272 УК РФ)⁴ либо гражданско-правовая (ст. 15, 1064, 1101 ГК РФ)⁵.

Требование о наличии письменного согласия для обработки персональных данных находит свое отражение в судебной практике.

Так, например, в решении Шпаковского районного суда Ставропольского края от 25.03.2021 г. № 2-248/2021⁶ истец обратился в суд с исковым заявлением к ответчику о признании договора незаключенным, запрете обработки персональных данных. В обосновании исковых требований было указано, что, зайдя на госуслуги, истец обнаружил судебную задолженность по судебному приказу, которая была передана в исполнительное производство. После этого истец обратился в мировой суд и получил копию судебного приказа, выяснилось, что ответчик взыскивает с истца задолженность по договору займа, хотя истец не заключал договора займа с ответчиком, не давал согласия на обработку персональных данных и не подписывал никаких документов. Суд установил, что факт заключенного между сторонами договора, а также получения истцом денежных средств по договору не нашел своего подтверждения в ходе судебного заседания. По итогам рассмотрения дела суд решил исковые требования истца к ответчику удовлетворить. Договор был признан незаключенным, ответчика обязали исключить персональные данные истца из своей базы данных и прекратить незаконную обработку.

При этом необходимо обратить внимание, что согласно ч. 2 ст. 9 Закона о персональных данных, в случае отзыва субъектом персональных данных согласия на обработку персональных данных оператор вправе продолжить обработку персональных данных без согласия субъекта персональных данных при наличии оснований, указанных в п. 2 – 11 ч.1 ст. 6, ч. 2 ст. 10 и ч.2 ст. 11 Закона о персональных данных.

2) Обработка персональных данных необходима для достижения целей, предусмотренных международным договором Российской Федерации или законом, для осуществления и выполнения возложенных законодательством Российской Федерации на оператора функций, полномочий и обязанностей.

³ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 18.03.2023) // "Собрание законодательства РФ", 07.01.2002, N 1 (ч. 1), ст. 1.

⁴ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 18.03.2023) // "Собрание законодательства РФ", 17.06.1996, N 25, ст. 2954.

⁵ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 16.04.2022) // "Собрание законодательства РФ", 05.12.1994, N 32, ст. 3301.

⁶ Решение Шпаковского районного суда Ставропольского края от 25.03.2021 г. № 2-248/2021 // Электронный ресурс СудАкт. URL: <https://sudact.ru/regular/doc/TJ7S05IR5srk/> (дата обращения 19.03.2023 г.). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

В данном случае письменного согласия субъекта персональных данных не требуется и обработка персональных данных осуществляется в силу закона или международного договора.

Так, например, налоговые органы при осуществлении мероприятий налогового контроля вправе осуществлять обработку персональных данных без согласия субъектов персональных данных. Согласно Письму ФНС России от 02.03.2021 № ПА-3-24/1490@⁷ обработка сведений о субъектах персональных данных осуществляется налоговыми органами для достижения целей, предусмотренных законодательством о налогах и сборах и выполнения возложенных на налоговые органы функций, полномочий и обязанностей.

3) Обработка персональных данных необходима для исполнения судебного акта, акта другого органа или должностного лица, подлежащих исполнению в соответствии с законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве (далее - исполнение судебного акта).

Например, Федеральный закон от 02.10.2007 N 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»⁸ наделяет правом судебного пристава-исполнителя осуществлять обработку персональных данных лица без его письменного согласия в целях исполнения судебного акта.

Согласно решению Дзержинского районного суда г. Новосибирска 24 августа 2016 года № 2-1980/16⁹ истец обратился в суд и пояснил о том, что ему звонили неизвестные лица и сообщили, о том что у него имеется задолженность по штрафам ГИБДД. После поступления звонков истец обратился к ответчику с просьбой пояснить, на каком основании были переданы его персональные данные (не имея законных оснований) в адрес УФССП. По мнению истца, судебный пристав исполнитель не имеет полномочий запрашивать у операторов связи сведения об абонентах - физических лицах.

Суд пришел к выводу, что Федеральный закон от 21.07.1997 N 118-ФЗ «Об органах принудительного исполнения Российской Федерации»¹⁰ и Федеральный закон от 02.10.2007 N 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» допускают возможность получения и обработки персональных данных без согласия, поскольку предоставление сведений является обязанностью лица, у которого данные сведения запрашиваются, действия ответчика по выполнению требований судебного пристава-исполнителя, основаны на нормах действующего законодательства, являются законными и обоснованными.

В связи с чем, действия оператора (ответчика), выразившиеся в предоставлении судебному приставу-исполнителю персональных данных, в том числе абонентского номера телефона истца, являются законными, а исковые требования истца не подлежат удовлетворению в полном объеме.

4) Обработка персональных данных необходима для исполнения договора, стороной которого либо выгодоприобретателем или поручителем по которому является субъект персональных данных, а также для заключения договора по инициативе субъекта

⁷ Письмо ФНС России от 02.03.2021 № ПА-3-24/1490@ // Справочная правовая система «Гарант». - URL: <http://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/400293675/> (дата обращения: 19.03.2023 г.). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁸ [Федеральный закон от 02.10.2007 N 229-ФЗ \(ред. от 29.12.2022\) "Об исполнительном производстве" \(с изм. и доп., вступ. в силу с 09.01.2023 // "Собрание законодательства РФ", 08.10.2007, N 41, ст. 4849.](#)

⁹ Решение Дзержинского районного суда г. Новосибирска 24 августа 2016 года № 2-1980/16 // Электронный ресурс СудАкт. URL: <https://sudact.ru/regular/doc/wmrBPqabDKra/?regular-t> (дата обращения 26.03.2023 г.). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

¹⁰ Федеральный закон от 21.07.1997 N 118-ФЗ (ред. от 21.12.2021) "Об органах принудительного исполнения Российской Федерации" // "Собрание законодательства РФ", 28.07.1997, N 30, ст. 3590.

персональных данных или договора, по которому субъект персональных данных будет являться выгодоприобретателем или поручителем.

В данном случае идет речь о том, что между сторонами существуют договорные отношения и сам факт того, что договор заключен, подразумевает согласие на обработку персональных данных субъекта персональных данных в целях исполнения договора. Данная мысль подтверждается в судебной практике. Так, например, в Постановлении Пятого арбитражного апелляционного суда от 3 апреля 2019 г. № А51-19080/2018¹¹ суд рассмотрел случай обработки персональных данных собственников помещения ресурсоснабжающей организацией. Судебная коллегия определила, что при наличии заключенного договора согласие от субъекта персональных данных не требуется, поскольку обработка персональных данных необходима для исполнения договора.

5) Обработка персональных данных необходима для осуществления прав и законных интересов оператора или третьих лиц.

Данное условие означает, что оператору предоставляется определенная степень усмотрения при решении вопросов обработки персональных данных. Оператор может «оправдать» обработку персональных данных субъекта персональных данных без получения согласия последнего, если этим обеспечиваются его права и законные интересы либо права и законные интересы третьих лиц.

Указанное положение находит подтверждение в судебной практике. В решении Ленинского районного суда Еврейской автономной области от 30 января 2020 г. № 2-40/2020¹² истец ссылаясь на отсутствие согласия на обработку его персональных данных ответчиком. Истец сообщил, что ответчик без его согласия собирал, хранил и распространял его персональные данные, в том числе предоставил их в суд в заявлении о выдаче судебного приказа, для взыскания с истца денежных средств за коммунальные услуги в квартире, собственником которой он никогда не являлся. Суд определил, что оснований для признания действий ответчика незаконными не имеется, поскольку обработка персональных данных необходима для осуществления прав и законных интересов оператора или третьих лиц.

В заключении нужно отметить, что персональные данные являются неотъемлемой частью нашей жизни и их обработка должна осуществляться при наличии определенных правовых оснований. В статье были рассмотрены лишь некоторые условия обработки персональных данных, однако законодательством предусмотрены и иные условия такой обработки. При этом нужно помнить, что по общему правилу обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных, но в случаях, предусмотренных законодательством о персональных данных, может осуществляться без согласия субъекта персональных данных.

¹¹ Постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 3 апреля 2019 г. № А51-19080/2018 Справочная правовая система «Гарант». URL: <https://base.garant.ru/63093100/> (дата обращения 01.04.2023 г.). Режим доступа: ограниченный. Текст: электронный.

¹² Решение Ленинского районного суда Еврейской автономной области от 30 января 2020 г. № 2-40/2020 // Электронный ресурс СудАкт. URL: <https://sudact.ru/regular/doc/5pryhEaEW11/?page=2&regular-c> (дата обращения 01.04.2023 г.)

Кудряшова Арина Романовна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Попович Марина Михайловна - доцент
кафедры гражданского права и гражданского
процесса Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук

Новеллы законодательства о недвижимом имуществе и правах на него

Недвижимое имущество является одним из наиболее ценных объектов гражданских прав, в связи с высокой экономической, социальной, а иногда и исторической ценностью. Немного углубляясь в историю правовой регламентации недвижимости, стоит акцентировать внимание на том, что в 2003 г. была сделана одна из первых попыток проведения реформы законодательства в сфере недвижимости, которая выразилась в разработке комплексных решений, направленных на устранение противоречий в различных законодательных актах о недвижимости и совершенствовании правового регулирования оборота недвижимого имущества, которые охватывали бы как необходимые изменения и дополнения ГК и других законов, так и доработку новых законов.

В Концепции развития гражданского законодательства о недвижимом имуществе, принятой на заседании Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 15 декабря 2003 г., отмечалось, что интенсивное нормотворчество не только, к сожалению, не привело к созданию системы стабильного, внутренне непротиворечивого гражданского законодательства о недвижимости, но и, напротив, породило целый ряд прямых противоречий как между Гражданским кодексом и позднее принятыми актами, так и между нормами самих этих актов.¹

В созданном обширном законодательстве о недвижимости имеется немало пробелов. Сложно утверждать, чем объясняется такое положение, однако, например, В. Витрянский склоняется к непрофессионализму и некомпетентности составителей соответствующих законопроектов.²

В науке и практике гражданского права неоднократно отмечалась необходимость переосмысления понятия недвижимого имущества как мультиотраслевого объекта права. Поскольку изначально перечень объектов, признаваемых недвижимыми вещами, оказывался очень широк, а нормативные акты, регулирующие правовой режим таких объектов, могли относиться к разным отраслям законодательства РФ, формулирование конечного числа признаков недвижимости оказывалось недостижимой задачей. Великое множество различных объектов недвижимости, режим которых определяется разнообразными актами отраслевого законодательства, попросту невозможно в правовом поле гармонизировать на общих началах. Собственно, в этом и кроется одна из причин отсутствия единого и универсального понимания недвижимости и четкого набора признаков, ей присущих, в действующем законодательстве. В связи с этим в целях дальнейшего развития законодательства необходим пересмотр сложившегося комплекса правовых норм и судебной практики, применимых к понятию недвижимости как вещи и к ее гражданско-правовому

¹ Концепция развития гражданского законодательства о недвижимом имуществе // Имущественные отношения в РФ. 2003. №5

² Витрянский В. Оборот недвижимости требует совершенства // Имущественные отношения в РФ. 2003. №4.

режиму. Это и есть та задача, которая должна решаться в ходе актуальной реформы гражданского законодательства.³

Таким образом, были определены векторы дальнейшего развития действующего законодательства в сфере недвижимости:

1) выработка единого универсального понятия недвижимого имущества, которое позволило бы устранить коллизии, возникающие в результате наличия различных терминов, определяющих один и тот же объект;

2) конкретизация на законодательном уровне отдельных видов недвижимого имущества в целях упорядочивания их оборота.⁴

Объективная необходимость реализации первого направления отражена, например, в пояснительной записке к проекту федерального закона «О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации в целях приведения их в соответствие с Гражданским кодексом Российской Федерации»⁵.

Обращаясь к опыту ряда зарубежных стран, в частности, Англии, Швеции, Новой Зеландии, Австралии, ЮАР в части определения объекта недвижимого имущества стоит отметить, что они перешли к концепции трехмерной недвижимости, которая заключается в том, что в качестве недвижимой вещи рассматривается трехмерный контур пространства, имеющий физические или проектируемые в строительной документации границы.

Хотя по умолчанию объектом недвижимости в этих странах является земельный участок, под которым подразумеваются и все находящиеся на нем постройки, но для целей оборота из него могут быть выделены иные недвижимые вещи: здания или отдельные помещения в зданиях. Так, в Швеции недвижимостью признаются выделенные особым образом и учтенные в кадастре пространства, ограниченные перегородками и перекрытиями, но также есть и трехмерная недвижимость: условное трехмерное пространство без ограничения его перегородками, что является подобием российского машино-места, но используется в любых хозяйственных целях. В Англии под недвижимостью понимается земельный участок и помещения, если собственник участка решил их обособить от участка при условии, что права на них будут зарегистрированы отдельно от прав на земельный участок. Законодательство Австралии и Новой Зеландии допускает создание и существование помещений как самостоятельных объектов прав при условии обеспечения их независимого использования и предварительного их описания в реестре прав.

Во всех указанных случаях прослеживается несколько дополнительных условий для образования недвижимости: их определенная хозяйственная самостоятельность и закрепление в качестве недвижимой вещи в силу определенных регистрационных действий, а не по простому волеизъявлению собственника. При таком подходе сохраняется ясность

³ Экспертное заключение по проекту Федерального закона «О внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации в части совершенствования законодательства о недвижимом имуществе» и проекту Федерального закона «О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "О внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации в части совершенствования законодательства о недвижимом имуществе"» принято на заседании Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства 31.03.2022 № 217-2/2022 // КонсультантПлюс. - URL: <https://ds.m.consultant.ru/cgi/online.cgi?req=home&rnd=A6IK9Q>

⁴ Лужина А. Н. Новеллы гражданского законодательства в сфере недвижимого имущества // Социальные и гуманитарные науки. Отечественная и зарубежная литература. Сер. 4, Государство и право: Реферативный журнал. 2023. №1.

⁵ Пояснительная записка к проекту Федерального закона от 21.12.2021 № 430-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Гражданского кодекса Российской Федерации в части совершенствования законодательства о недвижимом имуществе» // Официальный интернет-портал правовой информации URL: [Федеральный закон от 21.12.2021 № 430-ФЗ · Официальное опубликование правовых актов · Официальный интернет-портал правовой информации \(pravo.gov.ru\)](https://www.pravo.gov.ru)

относительно того, куда относятся незначительные постройки. Поскольку они не выделяются в отдельную недвижимую вещь, незначительные постройки и улучшения продолжают считаться составной частью земельного участка. Такой же подход был выработан и предложен российским законодателем в рамках законопроекта.

На основании сложившейся судебной практики, а также мирового опыта определения объекта недвижимого имущества в последнее время было внесено несколько значимых изменений в статью 130 ГК в части уточнения определения объекта недвижимого имущества, а также введения дополнительных признаков недвижимости, наличие которых позволит однозначно отнести объект (в том числе объект незавершенного строительства) к объекту недвижимого имущества.

Вспомогательные постройки, которые в связи с принятием законопроекта не смогут признаваться недвижимостью, будут считаться улучшениями земельного участка или иных объектов недвижимости (например, жилого дома).

В Гражданский кодекс РФ включена ст. 287.5, которая регламентирует правовой статус общего имущества собственников помещений в здании (сооружении). Ранее закон напрямую регулировал только правовой режим общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, который по аналогии применялся к общему имуществу в нежилых зданиях (сооружениях). Согласно новым нормам общее имущество принадлежит на праве общей долевой собственности собственникам помещений (машино-мест) в здании (сооружении). К общему имуществу может относиться и земельный участок, на котором расположено здание (сооружение). При этом в случае сноса либо разрушения здания или сооружения за собственниками помещений (машино-мест) сохраняется право общей долевой собственности на общий земельный участок. Кроме того, поправками определен порядок предоставления отдельных элементов общего имущества в пользование третьим лицам: это происходит по решению, принятому двумя третями голосов собственников помещений, машино-мест в здании или сооружении.

В качестве общего правила устанавливается, что право собственности на созданные здание, сооружение, объект незавершенного строительства, помещение, машино-место возникает у собственника земельного участка, на котором расположены указанные объекты, либо у лица, которому находящийся в государственной или муниципальной собственности земельный участок предоставлен для создания этих объектов. Данная норма отражает и развивает давно существующий в земельном законодательстве принцип единства судьбы земельного участка и возведенных на нем объектов недвижимости, призвана упорядочить гражданский оборот недвижимых вещей. Однако, формулируя универсальное правило о возникновении права собственности на созданные здания, сооружения и т.д. у собственника участка, принятые поправки предусматривают, что договором может быть установлено иное. Таким образом, закон, несмотря на изменения, сохраняет возможность разделения правового статуса земельного участка и объектов недвижимости на нем, что не способствует стабильности гражданского оборота и построению сбалансированной системы прав на недвижимое имущество.

Следующее важное направление развития законодательства в сфере недвижимости - конкретизация определений отдельных видов недвижимого имущества.

Видовое разнообразие объектов недвижимого имущества приводит к хаотичному, противоречивому законодательному регулированию, а также неоднородной судебной практике. В связи с чем возросла необходимость внесения значимых изменений в действующее отраслевое законодательство в целях унификации основных понятий и категорий в сфере жилищного, градостроительного и гражданского законодательства.

Одним из объектов недвижимого имущества, который нашел свое отражение в новой главе 6.1 «Недвижимые вещи» Гражданского кодекса РФ, является помещение -

обособленная часть здания или сооружения, пригодная для постоянного проживания граждан (жилое помещение) либо для других целей, не связанных с проживанием граждан (нежилое помещение), и подходящая для использования в соответствующих целях (п. 1 ст. 141.4 ГК РФ).

До этого определение «помещение», было дано только в Техническом регламенте о безопасности зданий и сооружений, утвержденном Федеральным законом от 30.12.2009 № 384-ФЗ с точки зрения действующего градостроительного и строительного законодательства.

Важными моментами, на которые обращает внимание законодатель, являются следующие:

- наличие обязательного самостоятельного целевого назначения помещения как объекта недвижимости (помещения, предназначенные для обслуживания иных помещений в здании или сооружении, являются общим имуществом в таких зданиях или сооружениях и не участвуют в обороте как самостоятельные недвижимые вещи, за исключением случая предоставления соответствующих помещений в составе общего имущества зданий и сооружений в пользование третьим лицам в соответствии с п. 7 ст. 287.5 ГК РФ);

- определение порядка создания новых помещений в результате реконструкции зданий и сооружений, перепланировки помещения только в результате объединения нескольких смежных помещений в одно, в остальных случаях происходят исключительно изменения качественных характеристик существующего помещения как объекта недвижимого имущества (п. 3 и 5 ст. 141. 4 ГК РФ);

- установление запрета на образование помещений в объектах незавершенного строительства.

Подводя итог всему вышесказанному, стоит отметить, что главная цель законодателя заключалась в том, чтобы внести такие изменения, которые позволили бы сократить число споров по вопросу, обладает ли имущество статусом недвижимого или все же нет.

Левченко Алина Игоревна - обучающаяся магистратуры Юго-Западного государственного университета

Научный руководитель:

Воронцова Елена Владимировна- кандидат юридических наук, доцент Юго-Западного государственного университета

Электронное правосудие как средство модернизации арбитражного судопроизводства

Цифровое правосудие в арбитражном процессе представляет собой способ и форму осуществления предусмотренных законом процессуальных действий, основанных на использовании информационных технологий в деятельности арбитражных судов, включая взаимодействие судов, физических и юридических лиц в электронном (цифровом) виде¹.

Развитие информационных технологий требует законодательного регулирования механизма осуществления и реализации судебных заседаний в дистанционном формате. В 2012 году Правительство РФ утвердило федеральную целевую программу «Развитие судебной системы России на 2013- 2024 года», целью которой являются мероприятия, направленные на развитие информационных технологий (ИТ) в деятельности судебной системы.

Одним из элементов электронного правосудия является система видеоконференцсвязи (далее – ВКС). Федеральным законом от 27 июля 2010 г. № 228-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» была законодательно урегулирована возможность проведения судебного заседания в арбитражных судах России с помощью систем видеоконференцсвязи. Внедрение данных возможностей в арбитражный процесс свидетельствует о проявленном внимании законодателя к проблемам повышения эффективности правосудия с использованием достижений техники.

Использование информационных технологий позволяет находиться в здании другого суда, в то время как заседание проходит в арбитражном суде в ином регионе, при этом участник судопроизводства имеет возможность видеть на экране и слышать сам состав суда, другую сторону спора, а также моментально приобщать документы с использованием технических средств. Предпосылкой использования ВКС в арбитражном процессе является ходатайство стороны об использовании такой связи, указав в нем суд, при содействии которого сторона по делу желает участвовать в судебном заседании.

До введения «ковидных» ограничений арбитражные суды имели значительный фонд оцифрованных материалов², зачастую удовлетворяли заявления стороны о проведении заседаний в дистанционном порядке, но в залы заседания, как правило, не были оборудованы для отправления правосудия с использованием ВКС. Пандемия изменила ситуацию в 2020 г. поступило более 3 млрд. запросов и более 2 млн. документов в электронном виде направили в суды участники судебных процессов³.

¹Зуб О.Ю. Видеоконференция как средство упрощения судопроизводства // Вестник Харьковского национального университета им. В. Каразина. № 1106. Серия «Право». 2014. № 17. С. 59.

²Крайнова Н.А. «Электронные весы правосудия»: цифровизация процессов или оцифровка задач? // Криминология: вчера, сегодня, завтра. 2019. №1(52). С. 35-38.

³Порохов М.Ю. Отдельные проблемы онлайн-заседаний в арбитражном судопроизводстве // Новеллы права, экономики и управления 2021: сборник научных трудов по материалам международной научно-практической конференции. Гатчина, 2021. С. 63.

Как в любом новшестве существуют коллизии, так и данная система не лишена проблем практического характера⁴. Арбитражный суд, рассматривающий дело, может отказать в удовлетворении ходатайства в случае технической возможности. Такие случаи бывают в связи с плотным графиком судебных заседаний, по которым уже назначено заседание через ВКС по другому делу, учитывая ограниченность количества техники и оборудованных залов заседаний в арбитражных судах. Следовательно, единственной возможностью решения этой проблемы на данный момент является максимально быстрое заявление соответствующего ходатайства участниками процесса после назначения судом даты судебного заседания. В связи с этим шансов на его удовлетворение будет значительно больше, нежели если заявить такое ходатайство за неделю до заседания.

Принятые на фоне COVID-19 ограничительные меры показали необходимость совершенствования существующих и используемых в настоящее время элементов электронного правосудия: возможности направления в суд документов в электронном виде и особенно дистанционного участия в судебных заседаниях. Так, в принятом для разъяснения порядка работы судов в период действия таких мер Постановлении Президиума Верховного Суда РФ и Президиума Совета судей РФ от 8 апреля 2020 г. № 821 (далее – Постановление № 821) изначально содержалось положение об инициировании судами рассмотрения дел с применением систем ВКС, но впоследствии эта рекомендация была расширена, и в качестве возможного формата проведения судебных заседаний в ней также было обозначено использование систем веб-конференций.

Участие в судебном заседании онлайн в режиме веб-конференции урегулировано ст.153.2. АПК РФ. Эта технология позволяет участвовать в процессе, находясь в офисе или даже дома. Участники арбитражного разбирательства подключаются к системе веб-конференции с помощью собственного оборудования, для подтверждения своей личности они регистрируются на портале «Мой арбитр», предоставляют документы, удостоверяющие личность, и подтверждающие полномочия данные в электронном виде⁵. Указанная информация проверяется судом, после чего лица могут быть допущены к участию в судебном заседании. Это означает, что больше не нужно ехать на другой конец страны в суд, достаточно иметь под рукой компьютер и веб-камеру.

Кроме того, в системе арбитражного правосудия в настоящее время доступна информационная система «Электронный Страж», позволяющая отслеживать процесс развития арбитражного дела – новая информация о событиях и документах по делу, назначение и перенесение заседаний и т.п. Возможность просмотра материалов арбитражного дела в электронном виде стало доступно с конца января 2020 г. Удаленный доступ предоставляется к документам, поступившим в электронном виде через систему «Мой арбитр», материалам, отсканированным канцелярией суда, а также аудиозаписям судебных заседаний.

Безусловно, развитие дистанционного участия в судебных заседаниях при рассмотрении дел и материалов поможет способствовать уменьшению рисков распространения коронавирусной инфекции. Однако значимость веб-конференции заключается не только в снижении рисков здоровью в период пандемии, а имеет более широкий спектр применения. Кроме экономии времени, участие в онлайн-судебном заседании позволяет избежать расходов на покупку билетов, проживание в гостинице, питание и прочих командировочных расходов. Также, возможно, в дальнейшем данная

⁴Ярков В.В. Цифровизация правосудия и принципы гражданского процессуального права // Трансформация моделей правового регулирования объектов инновационной инфраструктуры в современном праве: российский и зарубежный опыт: монография. Москва: Проспект, 2021. С. 543.

⁵Новикова К.С. Цифровые новации и элементы электронного правосудия в арбитражном судопроизводстве в период распространения коронавирусной инфекции // Образование и право. 2020. №4. С. 243.

технология позволит полноценно участвовать в судебных процессах лицам с ограниченными возможностями, что упростит их путь к судебной защите, повысит уровень реализации права на судебную защиту таких лиц. Иными словами, речь идет об оптимизации судебного контроля для защиты конституционных прав граждан, в т.ч. на доступ к правосудию⁶.

Первым судом, опробовавшим такой формат работы, стал Верховный Суд Российской Федерации, где провели в режиме веб-конференции заседания по шести делам. Этот опыт – без особой конкретики, за исключением указания необходимости направления в суд заявлений в электронном виде с приложением электронных образов документов, удостоверяющих личность и подтверждающих полномочия участников производства, для участия в судебном заседании посредством веб-конференции.

Необходимо подчеркнуть, что при подаче ходатайства о проведении судебного заседания с использованием сервиса онлайн-заседаний у судьи отсутствует техническая возможность согласовать ходатайство об участии в судебном заседании с использованием сервиса онлайн-заседаний, если в момент рассмотрения такого ходатайства судьей до судебного заседания остается пять и менее рабочих дней. В связи с этим данные ходатайства необходимо подавать заблаговременно, как и об участии с помощью систем видеоконференцсвязи с учетом вышеназванного срока.

В качестве положительного примера можно привести дело, рассмотренное Арбитражным судом Омской области, по которому ООО «ВМ» удалось успешно участвовать в онлайн-заседании по разрешению сложного экономического спора, по которому стороны пришли к мировому соглашению. Находясь в г. Волгоград, не возникло никаких проблем с участием в заседании в г. Омск: слышимость и видимость в режиме онлайн, а именно через ноутбук с веб-камерой была достаточной для совершения необходимых процессуальных действий⁷.

Тем не менее, на практике часто возникают технические трудности с проведением онлайн-заседания, что является причиной для отложения судебных разбирательств. Необходимо подчеркнуть, что быстрота работы с базой данных, эргономичность хранения, доступность судебной информации, выносимых судом актов для обширного круга юридической общественности и других пользователей положительно характеризуют данный способ осуществления правосудия. Однако, высок риск потери важной информации, ведение электронного документооборота требует наличия определенных навыков у судей и работников аппаратов судов, наличия соответствующего программного обеспечения и материально-технической базы судов. Нельзя забывать и о психологическом аспекте, касающемся освоения новых технологий в короткие сроки.

Кроме того, недостатком онлайн-заседаний, как и всех дистанционных процессов, является недостаточное техническое оснащение. Никто не застрахован от внепланового отключения электроэнергии во время проведения заседания. Прерывание веб-конференции нарушает право лица на непосредственное участие в судебном заседании. Кроме того, технические неполадки при осуществлении онлайн-заседаний не просто приводят к задержкам в процессе, но и могут использоваться одной из сторон для затягивания судопроизводства или злоупотребления процессуальными правами.

Участие в онлайн-заседаниях также не всегда является оправданным по причине того, что стороны лишаются возможности донести свою позицию вербально, что может негативно сказаться на эффективности рассмотрения дела. Очевидно, что живая коммуникация с судом

⁶Приженникова А.Н., Коляда Г.Ю. Цифровизация правосудия: теоретические и практические аспекты // Образование и право. 2020. №2. С. 247.

⁷Определение Арбитражного суда Омской области об утверждении мирового соглашения по делу № А46-6726/2020 от 31 июля 2020 г. // <https://kad.arbitr.ru/> (дата обращения: 07.03.2022).

позволяет представителю максимально полно изложить позицию по спору, сориентировать суд в материалах дела и в большом объеме информации, особенно в сложных делах с большим количеством доказательств или в делах, предполагающих активный допрос участников судебного заседания⁸. Видеосвязь сильно искажает общение между участниками, а это значит, что, важные фрагменты могут быть потеряны или неверно интерпретированы. В конечном счете, в коммерческих делах расходы на командировки, пусть и в самые отдаленные регионы нашей страны, оказываются ничтожными по сравнению с теми суммами, которые поставлены на кон. Поэтому попытка сэкономить за счет использования современных технологий связи может привести к печальным результатам.

Решением поставленных проблем уже сегодня должен стать сервис портала Госуслуг «Правосудие онлайн». С 1 января 2022 года вступил в силу Федеральный закон от 30 декабря 2021 г. N 440-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», которым стала предусмотрена возможность подачи в суд искового заявления, жалоб, представлений и иных документов в электронном виде через Единый портал госуслуг. По общему правилу для подачи документов достаточно подписать их простой электронной подписью (а для документов, которые подаются посредством систем электронного документооборота участников арбитражного процесса, необходима усиленная квалифицированная электронная подпись). Судебные повестки и иные судебные извещения также могут быть направлены участникам процесса через портал Госуслуг. Это коснется только тех, кто дал согласие на получение повесток и извещений в таком порядке. Кроме того, при наличии у суда технических условий участники процесса смогут ознакомиться с материалами дела в электронной форме. Также теперь реализована возможность организации видеоконференцсвязи не только с любого компьютера, но даже с телефона, и из любой точки пространства, где есть доступ к сети Интернет. А проблема идентификации участников судебного процесса снята подтверждением их личности в Единой системе идентификации и аутентификации (ЕСИА) портала Госуслуг.

Подводя итог вышесказанному, стоит отметить, что в России электронное правосудие, особенно в рамках арбитражного процесса, начинает развиваться все быстрее, хотя при этом имеет большое количество изъянов и проблем, связанных с реализацией. Представляется необходимым для устранения этих недостатков решать вопросы как технического, так и правового характера, а именно устранение правовых коллизий, улучшение материально-технической базы, формирование понятийно-терминологического аппарата, повышение образованности и информированности граждан, что позволит выйти электронному правосудию на новый уровень, и оно сможет в полной мере обеспечивать прозрачность и доступность судебной деятельности. Цифровизация правосудия должна стать результатом объективного, взвешенного и целесообразного решения уполномоченных органов власти, направленного на повышение доступности и комфортности отправления правосудия, но не в ущерб требованиям полноты, своевременности и объективности рассмотрения судебных дел.

⁸Карасев А.Т., Савоськин А.В., Мещерягина В.А. Цифровизация правосудия в Российской Федерации // Вестник Уральского юридического института МВД России. 2021. №2. С. 76.

Лобатнева Анастасия Дмитриевна - обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Иванова Светлана Анатольевна - профессор кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, профессор

Эмбрион как объект гражданско-правовых отношений

Вопрос определения правового статуса эмбриона в гражданском праве, в юридической науке и практике можно назвать проблемным. Проблема связана с вопросами момента начала жизни и момента, с которого человек приобретает правоспособность и может участвовать в гражданских правоотношениях. Сущность этой проблемы заключается в том, что законодательно на настоящий момент понятие эмбриона не определено, как не определена и правовая сущность данного объекта.

Понятие эмбриона содержится в ст. 2 Федерального закона "О временном запрете на клонирование человека", согласно которому эмбрион человека - зародыш человека на стадии развития до восьми недель. Однако другие законодательные акты, которые определяли бы понятие эмбриона, на настоящий момент в системе законодательства РФ отсутствуют. Иногда под понятием эмбрион понимают плод, развивающийся в матке весь период беременности, до момента рождения. Здесь необходимо учитывать, что медицинские аспекты понятия эмбриона должны быть установлены законодательно, иначе говорить о понятии и сущности правового статуса эмбриона нельзя. Для того, чтобы начать исследование этой проблемы, необходимо установить каким моментом определяется в законодательстве начало жизни.

Понятие жизни является сложным. Оно может рассматриваться с нескольких точек зрения: правовой, медицинской, морально-нравственной. Среди ученых нет единого подхода к тому, с какого момента следует определять начало жизни. Заведующий кафедрой эмбриологии биофака МГУ В.А. Голиченков и профессор кафедры Д.В. Попов считают, что жизнь начинается с момента зачатия, другие связывают момент начала жизни с момента достижения зародышем определенного периода развития. Наиболее распространенная точка зрения заключается в том, что жизнь начинается с момента родов, этой позиции придерживаются профессор В.Д. Набоков, А.А. Жижиленко, а в современном праве А.И. Коробеев. Для правовых целей момент начала жизни определен следующим образом: моментом рождения ребенка является момент отделения плода от организма матери посредством родов¹.

Таким образом, именно с момента рождения человек становится правоспособным, ему принадлежат все права и обязанности, гарантируемые правом. Отсюда возникает проблема определения статуса эмбриона — нерожденного человека, который развивается в организме матери.

Есть три основные точки зрения по этому вопросу.

¹ Приказ Минздравсоцразвития России "О медицинских критериях рождения, форме документа о рождении и порядке его выдачи" от 27 декабря 2011г. № 1687н // Российская газета. № 64. 23.03.2012.

1. Эмбрион может являться в некоторых случаях субъектом права.
2. Эмбрион является объектом права.
3. Эмбрион является правовой категорией особого рода.

Обе точки зрения обладают как достоинствами, так и недостатками.

В пользу признания эмбриона субъектом права говорит тот факт, что нерожденный ребенок в некоторых случаях может обладать правами. Например, это касается наследования, согласно ч. 1 ст. 1116 Гражданского кодекса Российской Федерации² (далее – ГК РФ) к наследованию могут призываться граждане, зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства. Таким образом, эмбрион с момента зачатия может являться субъектом гражданского права, а именно: права на наследство. Но здесь есть важное уточнение, ребенок должен родиться живым после открытия наследства — то есть рождение — обязательное условие принятия наследства. Здесь можно увидеть, что полноправным субъектом эмбрион все же не является. Против признания эмбриона субъектом гражданского права говорит также тот факт, что в соответствии с ч. 2 ст. 17 ГК РФ³ правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Таким образом, до момента рождения по общему правилу эмбрион человека не может быть признан субъектом правоотношений.

Что же касается признания эмбриона объектом гражданского права, то здесь нельзя не отметить, что в перечне объектов гражданского права, предусмотренных ст. 128 ГК РФ, эмбриона нет. К объектам гражданских прав относятся вещи, имущественные права, ценные бумаги, работы и услуги, результаты интеллектуальной деятельности, нематериальные права и блага.

Объекты гражданских правоотношений способны обеспечить удовлетворение материальных потребностей участников гражданского оборота, а также удовлетворение их нематериальных интересов. Объекты гражданских прав могут использоваться при исполнении обязательств, возмещении вреда или ущерба, создании каких-либо результатов интеллектуальной деятельности, по поводу этих объектов могут возникать и реализовываться гражданские правоотношения. При этом эмбрион законодательно к этим объектам не отнесен.

В некоторых видах правоотношений, например, связанных с искусственным оплодотворением, эмбрион обладает качествами объекта гражданского права. На него возникает право собственности у лиц, предоставивших материал для оплодотворения. Поскольку, непосредственно, эмбрион к числу объектов гражданских прав не отнесен, то с целью определения правового статуса его можно отнести к иному имуществу. Между тем существует мнение, что эмбрион нельзя признать имуществом в силу того, что он обладает особой правовой природой и ни в одном законодательном акте он не определяется как вид имущества или вид объекта гражданского права. Нельзя не признать, что в отношении правового регулирования отношений, связанных с использованием эмбрионов, в законодательстве существует пробел.

В соответствии со ст. 5 ст. 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ»⁴ граждане имеют право на криоконсервацию и хранение своих половых клеток, тканей репродуктивных органов и эмбрионов за счет личных средств и иных средств, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Отсюда можно сделать вывод, что в отношении эмбрионов граждане реализуют свои права, следовательно, эмбрионы являются объектами гражданского права. Приказ Минздрава России от 31 июля 2020 г. №

² СЗ РФ. 2006. № 52 (1 ч.). ст. 5496.

³ СЗ РФ. 1994. № 32. ст. 3301.

⁴ СЗ РФ. 2011. № 48. ст. 6724.

803н "О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению"⁵, закрепил, что решение о дальнейшем использовании половых клеток и эмбрионов принимают лица, которым они принадлежат, путем заключения гражданско-правовых договоров. Данное положение подтверждает статус эмбриона как объекта прав. Здесь отмечается, что в отношении эмбрионов могут заключаться гражданско-правовые договоры, таким образом эмбрионы выступают объектами правоотношений и в отношении них могут быть реализованы гражданские права.

Между тем в юридической литературе отмечается, что правовое регулирование в указанной сфере на настоящий момент не является развитым, «Законодатель регулирует порядок распоряжения лишними эмбрионами, которые остались после проведения успешной процедуры искусственного оплодотворения, при этом оставляет за рамками правового поля ряд вопросов. В частности, каков правовой режим эмбриона, является ли он субъектом или объектом права, кто и каким образом будет определять судьбу гамет, которые были сданы для целей рождения ребенка, однако не были использованы по различным причинам, в том числе по причине смерти одного из супругов (аналогичная ситуация возникает при создании эмбриона в пробирке) и т.д.»⁶. Здесь отмечается целый ряд правовых проблем, которые требуют своего урегулирования. Можно констатировать, что в условиях развития отношений по искусственному оплодотворению, появляется множество правовых ситуаций, которые требуют своего урегулирования. Половые клетки, которые предоставляются для создания эмбриона принадлежат их донорам, однако с момента создания эмбриона, несомненно появляется объект особого рода, по поводу которого также возникают правовые отношения (относительно порядка использования, процедуры хранения, применения в процедуре искусственного оплодотворения и др.). При этом указанные отношения имеют тесную связь с семейным правом и правом на рождение и воспитание детей, отсюда проблема определения правового статуса эмбриона имеет комплексный, межотраслевой характер.

Таким образом, для признания эмбриона объектом гражданского права недостаточно соответствующего указания в законодательстве. При этом против признания эмбрионов вещами (имуществом) выступают также и некоторые авторы, считая, что это повлечет ряд проблем не только правового, но и морально-этического характера, «Признание эмбрионов вещами приведет к отнесению их к категории общего имущества супругов и возникновению на них права совместной собственности, возможности раздела, например, в связи с расторжением брака, переходу в порядке наследования и т.п. При этом лица, требующие в судебном порядке определить судьбу эмбрионов, желают вовсе не их справедливого раздела. В этих требованиях одно лицо, как правило, требует утилизации всех эмбрионов, не имея более интереса в рождении общих детей, а другой - их сохранения с целью имплантации и рождения детей»⁷. Эмбрион, являясь первоначальной стадией развития человека — самостоятельного субъекта правоотношений и самостоятельной личности не может признаваться объектом прав — это противоречит морально-нравственным нормам.

В пользу признания эмбриона категорией особого рода говорит то, что он совмещает в себе признаки субъекта и объекта. С одной стороны, еще нерожденный ребенок приобретает определенные права, с другой стороны, все права на эмбрион имеют его родители — лица, предоставившие генетический материал для оплодотворения. При этом признание эмбриона объектом гражданских прав влечет за собой проблемы морально-

⁵ Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 30.04.2023) Режим доступа: свободный.

⁶ *Жирикова К.А.* Эмбрион человека: правовой режим или правовой статус? /К.А.Жирикова // Семейное и жилищное право. 2022. № 1. С. 3.

⁷ *Белова Д.А.* Проблемы правового статуса эмбриона /Д.А.Белова // Семейное и жилищное право. 2020. № 3. С.7.

этического характера, «Таким образом, эмбрион не является субъектом гражданских правоотношений, потому что своими действиями не может приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности. К объекту гражданских правоотношений эмбрион в полной мере также не относится, хотя бы потому что статья 128 ГК РФ, содержащая перечень объектов гражданских прав, не относит эмбрион к таковым. Человеческая жизнь бесспорно является высшей ценностью, поэтому приравнивание эмбриона к вещи недопустимо. Соответственно, эмбрион имеет особый гражданско-правовой статус»⁸. Здесь мы видим, что большинство ученых выступают за признание эмбриона правовой категорией особого рода. Это мнение требует четкого законодательного подтверждения для исключения неопределенности в правовом регулировании.

Необходимо признать, что в отсутствие специального указания законодательства, эмбрион необходимо считать правовой категорией особого рода, обладающей как признаками субъекта, так и объекта гражданского права. Это объясняется тем, что эмбрион является начальной стадией развития человека, а человек — полноценный субъект права. В то же время эмбрион является собственностью лиц, предоставивших генетический материал для его создания. Ввиду указанных особенностей требуется уточнение правового статуса эмбриона в гражданском законодательстве. Это связано с тем, что репродуктивные технологии сейчас активно развиваются и уже возникают определенные правовые проблемы при заморозке и хранении эмбрионов, при проведении процедуры искусственного оплодотворения и т. д. Как отмечает Ярош А.В.: «Проблемными вопросами здесь являются не столько обязательства, выполняемые медицинской организацией по криоконсервации и хранению эмбрионов в криохранилище, сколько определение дальнейшего использования таких эмбрионов»⁹.

На основании изложенных положений законодательства и мнений ученых необходимо сделать вывод, что на настоящий момент требуется принятие специализированного нормативного акта, в котором будет определен правовой статус эмбриона, прежде всего, установлено его понятие, а также урегулированы основные аспекты, связанные с созданием эмбрионов для искусственного оплодотворения, их дальнейшим хранением и использованием. Такая значимая сфера общественных отношений, связанная в том числе с воспроизводством человека и с реализацией права граждан стать родителями, не должна оставаться без внимания законодателя. В этой сфере оптимальным решением будет принятие федерального закона о репродуктивных технологиях и правах граждан при их осуществлении.

⁸ Морозова, Ю. А. Гражданско-правовой статус эмбриона / Ю. А. Морозова // Молодой ученый. 2020. № 24 (314). С. 304-307. URL: <https://moluch.ru/archive/314/71632/> (дата обращения: 29.04.2023). Режим доступа: свободный.

⁹ Ярош А.В. Гражданско-правовая конструкция договора на криоконсервацию и хранение эмбриона / А.В. Ярош // Журнал российского права. 2021. № 12. С. 110.

Лукинский Андрей Александрович - обучающийся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Попович Марина Михайловна - доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Как не потерять права на совместное имущество приобретенное в период совместного проживания лиц, состоящих в фактических брачных отношениях

В Российской Федерации установлена обязательная регистрация брака. Так, в соответствии с п.2 статьи 1 Семейного кодекса Российской Федерации признается брак, заключенный только в органах записи актов гражданского состояния. Такое понятия как «гражданский брак», фактические брачные отношения отсутствуют в законодательстве.

Фактические брачные отношения, не зарегистрированные в установленном законом порядке, не являются браком в юридическом смысле. Такие отношения не порождают каких-либо правовых последствий, что затрудняет раздел имущества между такими лицами, порядок наследования.

Понятие «совместно нажитое имущество» при фактическом проживании лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, также не имеет никакого юридического значения. В силу п.1 статьи 33 Семейного кодекса Российской Федерации законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности. В соответствии с п.1 статьи 34 Семейного кодекса Российской Федерации имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью.

Одним из принципов семейного права является принцип равенства супругов. Равенство супругов включает в себя и право владения, пользования и распоряжения общим имуществом. Следствием этого принципа является законный режим общей совместной собственности супругов на имущество, нажитое во время брака, владение, пользование и распоряжение которым осуществляется с согласия супругов. Законный режим имущества супругов действует вне зависимости от того, на имя кого из супругов приобретено имущество. Исключением из этого правила является договорный режим имущества супругов, то есть когда брачным договором установлено иное. Таким образом, только при официально зарегистрированном браке у супругов возникает совместная собственность на приобретенное в период брака имущество.

Проживание в фактических брачных отношениях приводит также к приобретению имущества. Нередки случаи, когда лица, проживающие в фактических брачных отношениях, принимают решение о прекращении таких отношений. При фактическом проживании лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, право собственности на имущество считается принадлежащим исключительно тому лицу, на которого оно оформлено, пока не доказано иное. При разделе имущества у лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, исключается применение норм семейного законодательства в части законного режима имущества супругов, так как отношения в фактических брачных отношениях без государственной регистрации не порождают правовых последствий, связанных с совместной собственностью супругов. Таким

образом, имущество, нажитое в период фактических брачных отношениях, не является их совместной собственностью.

При разрешении таких споров суды руководствуются положениями статьи 252 Гражданского кодекса Российской Федерации, в соответствии с которой имущество, находящееся в долевой собственности, может быть разделено между ее участниками по соглашению между ними. Участник долевой собственности вправе требовать выдела своей доли из общего имущества. (п.2).. Пункт 3 статьи 252 Гражданского кодекса РФ указывает на то, что участник долевой собственности при недостижении участниками долевой собственности соглашения о способе и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из участников долевой собственности вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре своей доли из общего имущества. Если выдел доли в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности.

При этом, такие установленные обстоятельства, как совместное проживание и ведение общего хозяйства при рассмотрении гражданского спора не будет являться основанием для признания приобретенного имущества в этот период общей совместной собственностью лиц, состоящих в фактических брачных отношениях. А заинтересованному лицу в признании за ним права собственности на это имущество необходимо доказать, что оно принимало участие в его приобретении с целью стать его собственником и обязательно указать размер такого участия. Имущество, приобретенное в законном браке, отчуждается с согласия второго супруга.

Лица, состоящие в фактических брачных отношениях, вправе отчуждать имущество, зарегистрированное на кого-то из них без согласия другого, даже если они приобретали имущество на совместные денежные средства. Вместе с тем, при взаимной договоренности лица, состоящие в фактических брачных отношениях, могут заключить режим общей собственности на имущество и положительно разрешить многие проблемы и разногласия, возникшие в период регулирования имущественных отношений. В соответствии с ч.1 статьи 244 Гражданского кодекса Российской Федерации имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности. Согласно ч.2 статьи 244 Гражданского кодекса Российской Федерации имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная собственность). В силу ч.5 статьи 244 Гражданского кодекса Российской Федерации по соглашению участников совместной собственности, а при недостижении согласия по решению суда на общее имущество может быть установлена долевая собственность этих лиц. По статье 245 Гражданского кодекса Российской Федерации соглашением всех участников долевой собственности может быть установлен порядок определения и изменения их долей в зависимости от вклада каждого из них в образование общего имущества. Лица, состоящие в фактических брачных отношениях, могут договориться между собой о распределении доли в имуществе.

Совместное проживание лиц, состоящих в фактических брачных отношениях не влечет и возникновения права на наследство у пережившего гражданского супруга. Согласно статьи 1142 Гражданского кодекса Российской Федерации наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя. В силу закона всей полнотой наследственных прав обладает только супруг, находящийся в зарегистрированном браке с умершим.

Правовые проблемы наступают у лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, в случае наследования по закону. Фактический супруг не относится к

наследникам первой очереди и не призывается к наследованию. И это объясняется прежде всего пробелами в правовом регулировании данной сферы отношений.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 г. №9 «О судебной практике по делам о наследовании» разъяснено, что находившимся на иждивении наследодателя может быть лицо, получавшее от умершего в период не менее года до его смерти-вне зависимости от родственных отношений-полное содержание или такую систематическую помощь, которая была для него постоянным и основным источником средств к существованию, независимо от получения им собственного заработка, пенсии. Таким образом, лицо, состоящее в фактических брачных отношениях, наделяется правом наследника по закону при соблюдении таких условий, как нахождение его в статусе нетрудоспособного, наличие факта нахождения на иждивении у наследодателя. При этом, лицо, состоящее в фактических брачных отношениях, не отвечающее данным условиям, но длительное время проживающий с наследодателем и поддерживающий с ним фактические брачные отношения, не подлежит к призыву к наследованию по закону.

В определении Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 28.07.2020 № 5-КГ20-66-К2 указано следующее. Женщина более 35 лет состояла в фактических брачных отношениях с мужчиной, с которым до дня его смерти совместно с ним проживала в доме, вела с ним общее хозяйство, ввиду малого размера дохода и наличия тяжелого заболевания находилась на его полном материальном обеспечении. Фактический супруг содержал ее, оплачивал все дорогостоящие лекарства. Истица представила суду доказательства нахождения на иждивении у фактического супруга. Верховный Суд указал, что весомое значение для суда имеет установление факта постоянного содержания наследодателем фактического супруга в последний год его жизни, иное не порождает правовых последствий для признания наследником.¹

Таким образом, анализ законодательства и судебная практика позволяют сделать вывод о том, что лицо, состоящее в фактических брачных отношениях, должно отвечать следующим условиям: нетрудоспособность; нахождение на иждивении у наследодателя не менее года до его смерти; совместное проживание с наследодателем не менее года до его смерти.

Для доказательства в суде, что имущество принадлежит обоим лицам, состоящим в фактических брачных отношениях, надлежит установить факт вложения, его размер в приобретение имущества, факт приобретения имущества на денежные средства обоих лиц, состоящих в фактических брачных отношениях. Здесь не имеет смысла доказывать установление фактических брачных отношений.

Так, решением Кировского районного суда г.Астрахани от 29.05.2017 № дела 2-2171/2017 по иску ФИО к управлению муниципального имущества администрации МО, инспекции ФНС, Управлению Росреестра, об установлении фактических брачных отношений, установлении факта принятия наследства, признании права собственности были частично удовлетворены исковые требования. По доводам, указанным в исковом заявлении, истцом, она была зарегистрирована в квартире, состояла в браке с 1992 г. по 2001 г., затем они брак расторгли и продолжали проживать совместно, вели общее хозяйство, на момент смерти мужчины они проживали совместно в спорной квартире. В удовлетворении требований об установлении фактических брачных отношений было

¹ Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 28.07.2020 N 5-КГ20-66-К2.- URL: <https://legalacts.ru/sud/opredelenie-sudebnoi-kollegii-po-grazhdanskim-delam-verkhovnogo-suda-rossiiskoi-federatsii-ot-28072020-n-5-kg20-66-k2> (дата обращения 10.05.2023). Режим доступа : свободный. Текст : электронный.

отказано, поскольку установление факта состояния в фактических брачных отношениях может иметь место, если эти отношения имели место до издания Указа Президиума Верховного Совета СССР от 08.07.1944 г.и существовали до смерти или пропажи без вести одного из лиц, состоящих в фактических брачных отношениях. Суд не вправе рассматривать заявление об установлении факта нахождения в фактических брачных отношениях, возникших после 08.07.1944 г. Остальные требования были полностью удовлетворены по мотиву того, что истица после смерти мужчины, с которым состояла в фактических брачных отношениях, постоянно проживала в квартире, несла бремя ее содержания, оплачивала коммунальные расходы, фактически приняла наследство. При этом никто из других лиц не претендует на данное имущество.²

Возьмем ситуацию, когда один из лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, взял кредит в банке либо приобрел имущество в кредит, например, по договору долевого участия в строительстве. В случае разрыва отношений, второму лицу, состоящему в фактических брачных отношениях, трудно будет доказать его право на собственность, в которую он вкладывал свои личные средства. Хотя и за кредит он также выплачивал свои денежные средства, но по закону никаких прав на это имущество он не имеет. А если возникнут какие-либо сложности с погашением кредита, то взыскание может быть обращено на все имущество должника, собственником которого он является.

А если должник состоял в законном браке, то подлежало бы взысканию его личное имущество и половина от имущества, приобретенного в браке.

При этом, получается, что права второго лица, состоящего в фактических брачных отношениях, не защищены. В результате проведенного сравнения фактических брачных отношений с законным браком, можно сделать выводы о том, что лишение прав лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, приводит к пробелу в законодательстве. Имея цель охраны семьи, признавая при этом лишь зарегистрированный брак, происходит нарушение одного из основных принципов равенства прав граждан перед законом, состоящих в зарегистрированном браке и лиц, состоящих в фактических брачных отношениях. Один из лиц, состоящих в фактических брачных отношениях получает отказ в защите от справедливого распределения имущества и вложений. Это, как правило, более слабая сторона, женщина, мать детей. Таким образом, регистрация брака должна рассматриваться как правовой инструмент оформления правоотношений и обеспечения гарантий, а не препятствие для защиты прав лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, которые по каким-либо причинам не регистрируют брак, лишая защиты в основном слабую сторону.

Полагаю в Российской Федерации необходимо решение проблемы регулирования статуса фактических брачных отношений, а не принятия отдельных судебных актов. Необходимо представить такие правовые гарантии, чтобы лица, состоящие в фактических брачных отношениях, понимали риск, издержки пребывания в незарегистрированном браке и могли здраво принять решение о вступлении в законный брак, чтобы такие издержки не приводили более слабую сторону к зависимому положению.

Приравнение фактических брачных отношений к законному браку приведет к увеличению значимости брака, поскольку -это обеспечит лицам, состоящим в фактических брачных отношениях, гарантии сохранения части их средств и имущества, что будет соответствовать стабильности, а также благополучию;

² Решение Кировского районного суда г.Астрахани от 29.05.2017 № дела 2-2171/2017. URL: <https://sudact.ru/regular/doc/aieeTANwfgQP/> (дата обращения 10.05.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный

- может способствовать рождению здоровых детей и их воспитанию в благополучных семьях, исключает необходимость установления отцовства;

- лица, состоящие в фактических брачных отношениях, вкладывают денежные средства, которые могли бы вносить в зарегистрированном браке. Денежные вложения фактические супруги могут утратить, чего бы не было при разделе имущества в браке. Так, недвижимое имущество может оказаться у одного из них, а не разделено в долях;

- отсутствие правовых гарантий для лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, тормозит принятие решения о рождении детей в незарегистрированном браке. Возраст в репродуктивной функции имеет существенное значение, при этом возраст вступления в брак увеличивается;

- приоритет формального закрепления отношений в виде регистрации брака над содержанием семейных отношений не должен приводить к существенному имущественному неравенству лиц, состоящих в браке и лиц, состоящих в фактических брачных отношениях. При этом статья 1 Семейного кодекса Российской Федерации указывает, что семейное законодательство исходит из необходимости укрепления семьи, построения семейных отношений на чувствах взаимной любви и уважения, взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи, обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав, возможности судебной защиты этих прав.

Манухова Ксения Васильевна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Карпикова Людмила Валериевна - старший
преподаватель кафедры гражданского права и
гражданского процесса Северо-Западного
института (филиала) Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА)

Правовая судьба супружеской собственности в случае смерти одного из супругов

Статья 244 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)¹ содержит положение, в соответствии с которым имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности. Иными словами, общая собственность представляет собой институт вещного права, нормы которого регулируют отношения многосубъектной собственности, то есть те случаи, когда единый объект (вещь или совокупность вещей) находится в собственности нескольких лиц.

В соответствии с пунктом 1 статьи 256 ГК РФ и согласно статье 33 Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ)² общая супружеская собственность представляет собой имущество, нажитое супругами во время брака, если иной режим этого имущества не установлен брачным договором, заключённым между ними.

Личная же собственность супругов определена законодателем в качестве имущества, принадлежавшего каждому из супругов до вступления в брак, а также полученного одним из супругов во время брака в дар или в порядке наследования.

Выдающийся древнеримский философ и государственный деятель Л.А. Сенека считал: «Ничто не вечно, немного долговечно, конец у вещей различный, но все, что имеет начало, имеет и конец»³. Так и человеческая жизнь рано или поздно заканчивается, что, в свою очередь, приводит к ряду правовых последствий.

Актуальность рассматриваемой нами темы обусловлена вариативностью жизненных ситуаций, при которых затрагиваются интересы лиц, обладающих супружеской собственностью, а также особенностями правовых норм, регулирующих дальнейшую судьбу такого имущества в случае смерти одного из супругов.

1) судьба супружеской собственности, если на момент открытия наследства супруги состояли в браке.

По общему правилу при отсутствии брачного договора собственность супругов считается совместно нажитым имуществом и входит в состав наследственной массы.

После смерти наследодателя супруг имеет право на выдел его доли в совместно нажитом имуществе, то есть на одну вторую доли такого имущества, а прочие наследники могут претендовать лишь на долю наследодателя в совместно нажитом имуществе.

¹ См.: Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 25.02.2022) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2022) // Собрание законодательства Российской Федерации, № 32, 05.12.1994, ст.3301.

² См.: Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 19.12.2022) // Собрание законодательства Российской Федерации, № 1, 01.01.1996, ст.16.

³ См.: *Сенека Л.А.* Цитаты римского философа *Сенеки*. URL: <https://citatnica.ru/citaty/tsitaty-rimskogo-filosofa-seneki-400-tsitat-2> (дата обращения: 18.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Например, у супругов один ребёнок, совместно нажитое имущество – квартира, тогда в случае смерти одного из супругов, второй супруг и ребёнок (как наследники первой очереди) станут собственниками по одной четвёртой доли квартиры, следовательно, пережившему супругу на праве собственности будет принадлежать уже не половина квартиры (как раньше), а три четверти (при условии, что собственниками квартиры являлись только супруги).

Кроме того, удостоверить в бесспорном порядке право пережившего супруга на долю в общем имуществе возможно при наличии у нотариуса информации об отсутствии брачного договора из Единой информационной системы нотариата, поскольку брачным договором может быть изменён законный режим собственности супругов, а с 01.06.2019г. – информации об отсутствии совместного завещания или наследственного договора, отметим, что совместным завещанием супругов или наследственным договором может быть определена юридическая судьба имущества (его доли) пережившего супруга в качестве наследства после умершего, а также может быть изменен размер доли в общем имуществе супругов.

При этом необходимо помнить, что исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, равно как и личное имущество каждого из супругов, а также вклады, внесенные супругами за счет общего имущества супругов на имя их общих несовершеннолетних детей, не входят в состав общей супружеской собственности.

2) судьба совместной собственности супругов, если на момент открытия наследства супруги были в разводе.

С момента расторжения брака бывшие супруги с точки зрения наследственного права признаются посторонними друг другу людьми, соответственно, после развода потенциальная возможность наследования «будущего» имущества в отношении указанных лиц утрачивается.

Бывшим супругам, чей брак расторгнут на дату открытия наследства, свидетельство о праве собственности на половину общего имущества не выдается⁴.

После расторжения брака бывшие супруги уже не являются родственниками, соответственно, после раздела имущества та часть имущества, которая когда-то была супружеской собственностью уже таковой не является. Она представляет собой исключительно собственность одного из бывших супругов, поэтому в случае открытия наследства после смерти одного из них, второй не имеет права на наследственную массу наследодателя.

Совершенно иная ситуация возникает, когда бывшие супруги в разводе, а совместно нажитое имущество не разделили на момент открытия наследства одного из них. В таком случае бывшему супругу необходимо в судебном порядке признавать право собственности на долю в имуществе, нажитом в период брака.

Таким образом, в случае если на момент открытия наследства супруги были в разводе и не осуществили раздел совместно нажитого имущества, то переживший супруг имеет право на долю в таком наследстве. Если же брак расторгнут, супружеская собственность поделена, то в будущем претендовать на долю в наследстве, открывшемся в момент смерти бывшего супруга, не представляется возможным.

3) судьба совместной собственности супругов в случае смерти обоих супругов при условии, что имущество зарегистрировано в соответствующем реестре на имя одного из супругов.

⁴ См.: Методические рекомендации по оформлению наследственных прав (утв. решением Правления ФНП от 25.03.2019, протокол № 03/19) // Доступ из справочно-правовой системы КонсультантПлюс. Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29.05.2012 № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» (далее – Пленум ВС РФ № 9) в состав наследства, открывшегося смертью наследодателя, состоявшего в браке, включается, в том числе и доля в имуществе супругов, нажитом ими во время брака, причём независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства, если брачным договором не установлено иное⁵.

Возвращаясь к рассматриваемой ситуации, когда умерли оба супруга, а имущество зарегистрировано в соответствующем реестре на имя одного из них, акцентируем внимание на том, что данное имущество всё равно будет являться общей совместной собственностью супругов, за исключением регистрации права на результат интеллектуальной деятельности, созданный одним из супругов.

Следовательно, в случае смерти обоих супругов супружеская собственность будет переходить к наследникам соответствующих очередей с обеих сторон в порядке, установленном для наследования по закону.

Однако рассмотренная ситуация актуальна лишь в том случае, когда супруги умерли в один день (пункт 2 статьи 1114 ГК РФ), поскольку в целях наследственного правопреемства считается, что они умерли одновременно (являются коммориентами), соответственно, не наследуют друг после друга.

В судебной практике встречаются и такие примеры, когда супруги умерли в один день, а их наследник не может автоматически наследовать имущество.

Так, в апелляционном определении Самарского областного суда⁶ представлена следующая ситуация: в период брака супруги приобрели двухкомнатную квартиру, которую зарегистрировали на имя мужа. Супруги умерли в один день. Единственный наследник – дочь. Во внесудебном порядке она наследует лишь ½ квартиры (долю отца), поскольку ½ квартиры принадлежит её матери (как совместная супружеская собственность), но при жизни мать не оформила свою супружескую долю на квартиру, следовательно, дочь во внесудебном порядке не имеет возможности оформить наследственные права на супружескую долю матери.

Истица обращается в суд со следующими требованиями: 1) о выделе супружеской доли умершей матери в квартире; 2) о включении этой доли в наследственную массу. Требования удовлетворены. Суд ссылается на ряд норм, среди которых можно выделить статью 1142 ГК РФ, статью 34 СК РФ и ПП ВС РФ № 9.

Совсем иной случай, когда супруги умерли не в один день. С точки зрения права получается, что сначала переживший супруг, наравне с остальными наследниками первой очереди, призывается к наследованию, а потом в связи с тем, что переживший супруг тоже умер, к наследованию призываются его наследники соответствующих очередей в установленном законом порядке.

Рассматривая вопросы правовой судьбы супружеской доли в случае смерти супруга, невозможно обойти вниманием институт совместного завещания супругов, нормы о котором действуют в Российской Федерации с 01.06.2019 года.

⁵ См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 № 9 (ред. от 24.12.2020) «О судебной практике по делам о наследовании» // «Российская газета», № 127, 06.06.2012.

⁶ См.: Апелляционное определение Самарского областного суда от 17.11.2016 по делу № 33-13894/2016. – Официальный сайт Самарского областного суда. URL: <http://oblsud.sam.sudrf.ru> // информация по делу № 33-13894/2016 (дата обращения – 27.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Особенность совместного завещания заключается в том, что супруги вправе сообща составить завещательные распоряжения на случай смерти каждого из них, что, в свою очередь, позволит упростить порядок наследования общей совместной собственности⁷.

Согласно статье 1118 ГК РФ к супругам, заключившим совместное завещание, применяются правила настоящего Кодекса о завещателе. Немаловажной чертой такого института является и то, что такое волеизъявление супругов утрачивает силу в случае расторжения брака или признания брака недействительным как до, так и после смерти одного из супругов, таким образом, получается, что один из супругов в любое время, в том числе после смерти другого супруга, вправе совершить последующее завещание, а также отменить совместное завещание супругов.

Обращаясь к историческому становлению новеллы наследственного права, выделим точку зрения правоведа К.П. Победоносцева, считавшего несовместимым единство и свободу завещания с раздвоением воли, которое происходит при включении в завещание воли двух или более лиц⁸. Обосновывая необходимость принятия поправок в действующий ГК РФ, авторы принятого законопроекта указывали, что «конструкция совместного завещания расширяет действие принципа диспозитивности в правоотношениях между членами семьи, позволяет обеспечить реализацию достигаемых де-факто в семьях договоренностей о наследовании имущества».

Однако отметим, что право на отмену совместного завещания после смерти одного из супругов другим доступно для реализации исключительно в тех завещаниях, где распоряжение одного супруга может быть отделено от распоряжения другого.

Право на супружескую долю в случае смерти одного из супругов – это субъективное право пережившего супруга, от реализации которого он может в том числе отказаться.

При этом отказ от супружеской доли (отказ в выделении супружеской доли) представляет собой право пережившего супруга подать заявление о признании факта отсутствия своей супружеской доли в собственности, которая оформлена на имя умершего. При подаче такого заявления нотариус включает всё имущество умершего (без вычета супружеской доли второго супруга) в общую наследственную массу, на которую, в свою очередь, имеет право не только законный супруг, но и другие наследники первой очереди.

Подводя итог проведенному исследованию, отметим, что в результате смерти одного из супругов возникает ряд правовых последствий, касающихся дальнейшей судьбы общей совместной собственности супругов. Особенно это сказывается на работе нотариальной системы.

Ситуация наиболее проста в тех случаях, когда есть завещание, наследственный договор, брачный договор или совместное завещание супругов, но, к сожалению, такие институты не всегда применяются гражданами, ведь смерть настигает человека неожиданно, он просто не успевает составить тот или иной документ, а порой – не считает нужным, полагаясь на определение судьбы своего имущества в результате наследования в силу закона.

⁷ См.: Дерюшева О.И. О правовой природе совместного завещания супругов / О.И. Дерюшева // Legal Concept. Право. 2022. № 1. С.110.

⁸ См.: Мамай Е.А., Мамай Е.О. Совместное завещание супругов как новый институт в российском наследственном праве / Е.А. Мамай, Е.О. Мамай // Юридическая наука и практика: Вестник Нижегородской академии МВД России. Право. 2020. № 2. С.85.

Макарова Екатерина Александровна – обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Кирсанов Константин Александрович – доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

К вопросу о поиске баланса защиты интересов биологических отцов и лиц, зарегистрированных в качестве отцов

Вопрос отцовства в Российской Федерации стоит достаточно остро. Причём, данная проблема имеет не только социальный, но и правовой аспект. При регистрации лица в качестве отца он приобретает все права и обязанности, вытекающие из данного статуса. Но вопрос усложняется при появлении биологического отца, который желает приобрести официальный статус. Считаем, что рассматриваемая проблематика подлежит более детальному рассмотрению.

Исследователи вопросов установления отцовства отмечают, что правовое регулирование большинства европейских государств руководствуется известным принципом римского права: «*Pater est quem nuptiae demonstrant*» (отцом ребенка является мужчина, состоящий в браке с женщиной на момент рождения). Данный принцип закреплён в семейном законодательстве Российской Федерации, Польши, Германии, Швейцарии¹. Следовательно, действующее правовое регулирование в большинстве своём признаёт приоритет юридического отцовства. Причем, подобный подход, на наш взгляд, является весьма логичным, так как, исходя из конституционных положений, Российская Федерация в первую очередь учитывает приоритет интересов детей, которые не должны воспитываться без отца. Следовательно, презумпция отцовства, установленная пункте 2 статьи 48 Семейного кодекса РФ², направлена на защиту интересов ребенка.

С точки зрения законодательства юридический отец находится в преимущественном положении, нежели биологический отец относительно установления рассматриваемого правового статуса. Биологический отец может приобрести указанный статус только в случае, если оспорит запись родителей в судебном порядке. Однако, в данном случае происходит столкновение ряда интересов – ребенка, биологического отца и юридического отца.

Авторы также не обошли вниманием указанную проблематику. В частности, М.В. Антокольская справедливо, на наш взгляд, отметила, что приоритетными в данном случае являются интересы ребенка, а, соответственно, при установлении отцовства суды должны учитывать сложившиеся связи ребенка с его социальным отцом, а также мнение матери и её мужа (юридического отца). Отсутствие у матери, юридического отца и ребенка

¹ Вударски А., Ульянова М.В. Правовой статус биологического отца в случае множественности отцовства: европейский сравнительный анализ // Lex Russica. 2022. № 1 (182). С. 151.

² Семейный кодекс Российской Федерации (далее – СК РФ) от 29.12.1995 г. № 223-ФЗ (ред. от 19.12.2022 г.) // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

желания иметь какие-либо связи с биологическим отцом должно исключать возможность установления отцовства³. Представляется, что указанная точка зрения является оправданной, так как комфортное воспитание ребенка должно являться приоритетным, нежели установление родительских прав биологического отца.

Соответствующей позиции придерживается и Пленум Верховного Суда Российской Федерации. В пункте 29 Постановления от 16 мая 2017 г. № 16 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел, связанных с установлением происхождения детей» Пленум Верховного Суда РФ разъясняет, что в иске об оспаривании записи родителей в книге актов гражданского состояния может быть отказано, если это отвечает интересам ребенка и обусловлено рядом обстоятельств: сложившимися близкими отношениями между ребенком и лицом, записанным в качестве отца; желанием такого лица воспитывать данного ребенка и т.д. Следовательно, Верховный Суд РФ посчитал, что в подобных ситуациях интересы биологического отца не могут быть выше интересов ребенка. Лишение ребенка сложившихся теплых семейных взаимоотношений пагубно скажется на его психике и может нанести травму. Данные выводы также подтверждаются и судебной практикой. Так, Девятый кассационный суд общей юрисдикции подтвердил законность решения суда первой инстанции и указал, что установление отцовства по происхождению в рассмотренной ситуации будет противоречить интересам ребенка и интересам семьи (в данном деле в ходе генетической экспертизы было подтверждено биологическое родство гражданина К. и его дочери, которая длительное время воспитывалась лицом, записанным в качестве отца). Указанный вывод был обусловлен рядом обстоятельств, в частности: воспитанием ребенка в семье с 2009 года, исполнением лицом, записанным в качестве отца ребенка, родительских обязанностей и отношении ребенка к нему как к родному отцу. Также суд отметил, что доказательств того, что биологический отец исполнял свои родительские обязанности в материалы дела не было представлено⁴. Следовательно, природа семейно-правовых отношений не позволяет судам формально подходить к разрешению рассматриваемых вопросов и требует детального анализа обстоятельств дела и поиска наиболее благоприятного для интересов ребенка решения.

О приоритетности интересов ребенка при разрешении вопросов отцовства свидетельствуют и иные подходы судебной практики. В частности, Четвертый кассационный суд общей юрисдикции пришёл к выводу о законности отказа в удовлетворении исковых требований гражданина М. о внесении изменений в записи актов гражданского состояния относительно исключения его как отца ребенка. Суды исходили из того, что М. признал своё отцовство за ребенком после заключения брака с его матерью и ему было достоверно известно, что он не является его биологическим отцом. В связи с этим его ссылка на то обстоятельство, что он не является биологическим отцом ребенка несостоятельна в связи с положениями п. 2 ст. 52 СК РФ⁵. То есть интересы юридического отца также не являются для судов приоритетными. В случае, если оспаривание записи актов гражданского состояния не отвечает интересам ребенка, суды достаточно подробно разбираются в фактических обстоятельствах дела и выносят решение об удовлетворении подобных исков в исключительных случаях.

Изложенные примеры свидетельствуют о том, что зачастую вопрос состоит не в поиске баланса интересов между юридическим отцом и биологическим отцом, а в выборе наиболее благоприятного для ребенка решения. Однако, в данном случае необходимо

³ Антокольская М.В. Семейное право: учебник. М., 2010. С. 175.

⁴ Определение Девятого кассационного суда общей юрисдикции от 18.08.2022 г. № 88-7262/2022 по делу № 2-1629/2021 // СПС «КонсультантПлюс», дата обращения: 01.04.2023 г.

⁵ Определение Четвертого кассационного суда общей юрисдикции от 26.10.2021 г. по делу № 88-21359/2021 // СПС «КонсультантПлюс», дата обращения: 01.04.2023 г.

отметить, что установление отцовства не должно происходить в целях использования родительских прав исключительно в корыстных целях (то есть не должны иметь место различные злоупотребления родительскими правами).

М.В. Ульянова констатирует, что поведение родителя должно быть правомерным, а в ином случае имеет место злоупотребление правом со стороны родителя. Семейные отношения, в целом, должны носить доверительный характер, а извлечение корыстной выгоды не может быть осуществлено с помощью семейно-правовых способов защиты⁶. Представляется, что в рассматриваемых вопросах указанные положения могут быть применены в случаях, если биологический отец хочет установить отцовство исключительно в корыстных целях (к примеру, получения возможности распоряжения наследством, которое получил несовершеннолетний ребенок). Несмотря на то, что при подобном установлении отцовства формально не нарушаются нормы семейного законодательства, установления фактического происхождения ребенка будет противоречить его интересам. Налицо факт злоупотребления родительским правом.

Представляется, что в действующем семейном законодательстве необходимо закрепить п. 1.1 ст. 52 СК РФ следующего содержания: «Злоупотребление правами при оспаривании отцовства не допускается. Требования об оспаривании отцовства не могут быть удовлетворены, если это противоречит интересам ребенка или лицо, оспаривающее отцовство, руководствуется исключительно корыстными интересами». Семейно-правовые отношения имеют особую природу и не могут быть использованы исключительно в интересах биологического или юридического отца. Интересы ребенка в семейно-правовых отношениях всегда являются приоритетными, что прямо следует из конституционных положений.

Таким образом, вопрос поиска баланса защиты интересов биологических отцов и лиц, зарегистрированных в качестве отцов, имеет достаточно закономерное решение, которое, в целом, представлено в действующем законодательстве и правоприменительной практике. При разрешении вопросов отцовства приоритетными являются интересы ребенка. В связи с этим суды при вынесении решений должны не формально применять нормы семейного законодательства, а детально изучать все обстоятельства дела и прогнозировать влияние своего решения на духовное и физическое благосостояние ребенка. С этой целью в действующем законодательстве необходимо закрепить п. 1.1 ст. 52 СК РФ следующего содержания: «Злоупотребление правами при оспаривании отцовства не допускается. Требования об оспаривании отцовства не могут быть удовлетворены, если это противоречит интересам ребенка или лицо, оспаривающее отцовство, руководствуется исключительно корыстными интересами».

⁶ Ульянова М.В. Пределы осуществления семейных прав // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2022. № 58. С. 670.

Маракова Дарина Владимировна – обучающийся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Черныш Яна Евгеньевна – обучающийся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Шмакова Екатерина Борисовна – старший преподаватель кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Актуальные проблемы обеспечения жилищных прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей

Решение жилищного вопроса детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, а также лиц, из их числа, остается острой проблемой в сфере социальной политики в Российской Федерации.

Проблемы обеспечения жильем данной категории граждан носят не только нормативный, но и организационный характер.

Нормативно-правовое регулирование данного вопроса достаточно обширное, поскольку жилищное законодательство относится Конституцией РФ к совместной компетенции РФ и ее субъектов.

Согласно Основному закону РФ каждый имеет возможность быть обеспеченным жилым помещением, свободно им владеть, пользоваться, распоряжаться, а также иметь гарантии его неприкосновенности¹.

Важно отметить, что нормы Жилищного кодекса РФ и Семейного кодекса РФ подчеркивают такое право в качестве социальной гарантии для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Федеральные законы, а именно ФЗ № 159 от 21.12.1996 г. и Федеральный закон № 15 от 29.02.2012 г., раскрывают некоторые особенности предоставления такой льготы.

На региональном уровне, с целью решения проблемы обеспечения детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, жильем, органами государственной власти издаются свои законодательные акты.

Так, например, действует Закон Вологодской области от 15 января 2013 года № 2965-ОЗ, а также Постановление Правительства Вологодской области от 22.03.2021 № 327.

Многие вышеперечисленные акты изложены недостаточно четко, поэтому некоторые аспекты регулирования жилищных прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей остаются вообще не затронутыми.

Так, например, данные нормативно-правовые акты не закрепляют четкую очередность действий не только самих детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, но и самих должностных лиц, уполномоченных в этой сфере. Это приводит к тому, что каждый

¹ «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) URL: <http://pravo.gov.ru> (дата обращения: 29.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

их них действует по своему усмотрению, что не всегда приводит к положительному результату.

Одна из ошибок, которую допускают в своей деятельности уполномоченные органы – постановка данных детей в очередь вместе с другими нуждающимися в жилье. Данное положение было разъяснено Судебной коллегией по гражданским делам Верховного суда РФ, которая в своем определении указала, что очередность реализации права сирот на жилые помещения не предусматривается².

Часто дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей по выходу из специализированного учреждения, и до получения жилого помещения, могут временно проживать у родственников.

Лишать человека права на жилое помещение по такому основанию – грубое нарушение, которое в последующем можем быть оспорено в судебном порядке.

Обратимся к судебной практике.

Шекснинским районный судом Вологодской области было рассмотрено гражданское дело по иску гражданина к администрации Шекснинского муниципального района Вологодской области, Департаменту строительства Вологодской области о предоставлении благоустроенного жилого помещения специализированного жилищного фонда.

В ходе рассмотрения дела были установлены следующие факты:

1. Отец и мать истца умерли, в связи с чем истец был передан на воспитание в приёмную семью;
2. На основании Постановления Администрации Шекснинского муниципального района, истец был включён в список лиц, нуждающихся в жилом помещении;
3. В порядке наследования к истцу после смерти отца перешла ½ доли в праве общей долевой собственности на однокомнатную квартиру;
4. Указанная доля является ниже учетной нормы жилой площади;
5. В реестре нанимателей, а также членов семьи нанимателя жилых помещений, занимаемых по договорам социального найма на территории Шекснинского муниципального района, не значится.

На основании изложенного, суд пришёл к выводу, что исковые требования истца подлежат удовлетворению³.

Поэтому обеспечение жилой площадью менее учетной нормы не может служить поводом, для исключения из списка нуждающихся.

Следовательно, важно выделить еще одну проблему – несвоевременная постановка на учет лица, которому предоставлено льготное право на жилище.

Соответственно, в данном случае, право лица не будет своевременно реализовано.

На практике такая ситуация вызвана несколькими причинами, а именно:

- недостаточная осведомленность указанной категории лиц;

² Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 08.12.2020 № 16-КГ20-25-К4. URL: <https://legalacts.ru/sud/opredelenie-sudebnoi-kollegii-po-grazhdanskim-delam-verkhovnogo-suda-rossiiskoi-federatsii-ot-08122020-n-16-kg20-25-k4/> (дата обращения 28.03.2023)

³ Решение Шекснинского районного суда Вологодской области № 2-389/2021 2-389/2021~М-368/2021 М-368/2021 от 7 июля 2021 г. по делу № 2-389/2021. URL: <https://sudact.ru/regular/doc/D5RnX7jy1eVQ/> (дата обращения: 29.03.2023)

- отсутствие единого правового акта, регламентирующего порядок вышеуказанной процедуры;
- безынициативность государственных органов в момент подачи заявления указанных лиц.

Помимо вышеуказанных причин на своевременность реализации права также влияет:

- длительность закупки жилья;
- отсутствие на рынке недвижимости необходимого количества благоустроенных квартир;
- отсутствие контрольного органа, обладающего надзорными полномочиями за осуществлением мероприятий в данной сфере;
- отсутствие единой системы постановки на учет, в связи с чем в каждом регионе выработался свой подход об этом процессе;
- необоснованный отказ в предоставлении жилого помещения.

При пропуске срока и оспаривании непредставления права в суде, судьи обязаны рассмотреть конкретные причины, которые привели к тому, что лицо несвоевременно встало на специальный учет.

Важно выделить наиболее частые причины в практике, а именно:

- опекуны и попечители, а также органы опеки и попечительства ненадлежащим образом осуществляли обязанности по содействию указанным лицам в осуществлении ими своих прав;
- незаконное нежелание принимать заявление от указанной категории лиц, намеренное затягивание принятия заявления;
- отсутствие документов при постановке на учет у лиц из числа детей-сирот;
- ненадлежащее межведомственное взаимодействие.

Региональные органы зачастую неправомерно исключают детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей из списка, нуждающихся в жилом помещении. Данное положение применимо только в том случае, если, например, сироте предоставили жилое помещение или он утратил иные основания для предоставления благоустройства.

Законодательством закреплено, что жилье предоставляется однократно из специализированного жилищного фонда в виде отдельной квартиры или отдельного жилого дома, на основании заявления ребенка по достижении им возраста 18 лет.

При этом подчеркивается, что право на обеспечение жилым помещением сохраняется за ребенком до его фактического обеспечения жильем.

Важно отметить, что нормы федерального законодательства не предусматривают компенсацию расходов за наем жилых помещений до обеспечения этих детей жильем из специализированного жилищного фонда.

Однако субъекты РФ вправе устанавливать иное.

Так, например, Законом Липецкой области от «О мерах социальной поддержки отдельных категорий граждан в Липецкой области» устанавливается дополнительная мера социальной поддержки детей-сирот в виде ежемесячной денежной компенсации расходов по договору найма жилого помещения⁴.

Данное положение следует принять во всех субъектах РФ, так как данная льгота позволяет уязвимой категории населения частично возместить понесенные убытки и в полной мере осуществлять свои права.

⁴ Закон Липецкой области от 2 декабря 2004 г. № 141-ОЗ «О мерах социальной поддержке отдельных категорий граждан в Липецкой области». URL: <https://base.garant.ru/29722603/#friends> (дата обращения: 15.04.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Зачастую жилое помещение предоставляется в населенных пунктах, где очень низкий уровень развитой инфраструктуры, что в свою очередь влияет на социализацию детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Так, например, им тяжело найти подходящую работу или учебу. Для того, чтобы указанные лица могли реализовывать свои возможности в полной мере, жилое помещение необходимо предоставлять в тех районах, где развиты все сферы жизнедеятельности.

Решая данную проблему, 21 марта 2023 года Депутаты Государственной Думы приняли законопроект, позволяющий взрослым сиротам (достигшим возраста 23 лет) без недвижимости выдавать жилищные сертификаты⁵.

В случае принятия данного закона, воспользоваться такой возможностью смогут все указанные лица в любом регионе России.

Одной из причин возникновения проблем в данной сфере является некомпетентность государственных органов и органов местного самоуправления, которые допускают немало нарушений в своей деятельности.

В связи с этим, стоило бы на законодательном уровне утвердить институт специальной ответственности указанных лиц за нарушения в этой сфере.

Подводя итог, стоит сказать, что проблема обеспечения детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, требует пристального внимания.

В связи с этим целесообразно провести следующие мероприятия:

1. Устранять недостаточную осведомленность указанной категории лиц путем проведения разъяснительных правовых бесед сотрудниками органов опеки и попечительства;

2. Принять единый правовой акт, регламентирующий порядок данной процедуры;

3. Закрепить в ЖК РФ и в ФЗ № 159 конкретный механизм, обеспечивающий сохранность жилых помещений, принадлежащих детям, оставшимся без попечения родителей и находящихся на воспитании в организациях для детей-сирот;

4. Закрепить в федеральном законодательстве конкретные сроки, по истечению которых, детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей в обязательном порядке предоставлялось бы благоустроенное жилое помещение, а в случае невыполнения обеспечения указанного права в определенный законом срок предусмотреть ответственность для уполномоченных должностных лиц.

⁵ Государственная Дума Федерального собрания Российской Федерации. URL: <http://duma.gov.ru/news/56665/> (дата обращения: 15.04.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Масякина Полина Александровна -
обучающаяся Института права и национальной
безопасности Тамбовского государственного
Университета имени Г.Р. Державина

Проблема подведомственности судебных споров в связи с уступкой прав по договору цессии

Институт перемены лиц в обязательстве закреплен в главе 24 Гражданского кодекса Российской Федерации. Одним из видов перемены лиц в обязательстве является замена первоначального кредитора новым. Такая замена может быть произведена как по закону, так и по договору. В нашей статье мы разберем более подробно уступку требования по договору и ознакомимся с проблемами, возникающими в судебной практике.

Договор цессии в современное время активно применяется участниками гражданских правоотношений. Для того чтобы разобраться в определении уступки требования обратимся к мнению исследователей.

М.И. Брагинский отмечает, что цессия это переход права по сделке и по закону (переход по договору уступки права требования и переход вследствие применения норм материального права)¹.

В.В. Почуйкин в своей работе утверждает, что цессия – это сделка между двумя лицами (цедентом и цессионарием), на основании которой переходит само право требования².

Позиция по определению уступки права М.В. Кротова близка к мнению упомянутого выше исследователя. Он отмечает, что цессия – сделка между первоначальным кредитором и новым кредитором³.

Рассматривая позицию законодателя по определению договора цессии, стоит обратить внимания на изменения в Гражданский кодекс Российской Федерации (далее по тексту – ГК РФ) 2013-2014 гг. До вступления в силу федерального закона № 367-ФЗ от 21 декабря 2013 г. «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации»⁴ ст. 388 ГК РФ уступка требования допускалась, если законом, иным правовым актом или договором не предусмотрено иное. Вышеуказанная статья, в редакции, действующей с первой половины 2014 года закрепляет, что цессия допускается, если она не противоречит закону.

В данный момент цессия представляет собой уступку требования первоначальным кредитором (цедентом) другому лицу (цессионарию)⁵. При этом, если в договоре между первоначальным кредитором и должником было прямо указано, что уступка требования не

¹ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Кн. 1: Общие положения. М., 2003 // // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 27.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

² Почуйкин В.В. Уступка права требования в гражданском праве // Актуальные проблемы гражданского права. 2002. №. 4 С. 249. Текст: непосредственный

³ Кротов М.В. Некоторые проблемы перемены лиц в обязательстве // Очерки по торговому праву: Сборник научных трудов. 1999. №6. С.54. Текст: непосредственный

⁴ Федеральный закон от 21.12.2013 № 367-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации» // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 27.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁵ Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ «Гражданский кодекс Российской Федерации» часть первая (ред. от 01.01.2023) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301. Текст: непосредственный

допускается, это обстоятельство не может служить основанием для расторжения договора. Но кредитор, в данном случае, несет ответственность за нарушение условий соглашения.

Анализируя гражданское законодательство, мы пришли к выводу, что сторонами соглашения об уступке прав (цессия) может быть любой субъект гражданских правоотношений (индивидуальный предприниматель, физическое лицо, юридическое лицо и др.). Как мы знаем, в случае неисполнения обязательств, сторона, права которой нарушены, имеет право обратиться в суд за защитой своих прав, при соблюдении досудебного урегулирования спора, если это предусмотрено законом или договором.

При подаче заявления, сторона (истец) должна правильно определить, в какой суд подавать документы с целью разрешения спора (определить подведомственность и подсудность спора). Истец, в зависимости от категории спора, может обратиться в Арбитражный суд (ст. 27 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее по тексту – АПК РФ) или в суд общей юрисдикции (ст. 22 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ГПК РФ)).

Одной из нерешенных проблем института перемены лиц в обязательстве является определение подсудности и подведомственности дел, в которых происходит замена юридического лица на физическое. Так, Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд вынес постановление об оставлении без изменения определения Арбитражного суда Самарской области по Делу № А55–26338/2016 Земскова А.П. (далее по тексту – истец) к Производственному Кооперативу «Удел» (далее по тексту – ответчик, ПК «Удел») о взыскании основного долга, неустойки и транспортных расходов, а апелляционную жалобу без удовлетворения.

Судом было установлено, что 29.09.2016 ООО «ФУД ТРИ М» и истцом подписан договор цессии, по условиям которого общество, будучи цедентом, уступает истцу (цессионарию) право требования с ПК «Удел» возмещения ущерба в размере 30 021 498 руб., причиненного вследствие непредставления ответчиком складского помещения, отвечающего требованиям договора от 10.05.2016 между ООО «ФУД ТРИ М» и ответчиком, а также право требования пени в размере 9 186 578 руб. 39 коп.

Суд первой инстанции, принимая исковое заявление к производству, предложил истцу обосновать подачу заявления именно в Арбитражный суд. Истец представил письменные заявления, сославшись на пункт договора от 10.05.2016, заключенного между ООО «ФУД ТРИ М» (первоначальным кредитором) и ответчиком, в котором установлена подсудность споров в Арбитражном суде Самарской области и договор уступки требования 29.09.2016.

Однако суд, ссылаясь на нормы материального, процессуального права и обзоры практики, счел, что подписание истцом как физическим лицом договора цессии, на основании чего к цессионарию переходит право требования по договору, в котором определена подсудность споров арбитражному суду, не изменяет общих правил о подведомственности, установленных законом и прекратил производство по делу. Позиция арбитражный апелляционный суда по делу идентична мнению суда первой инстанции. Суд постановил, что производство по делу правомерно прекращено⁶.

Однако, согласно нормам ГК РФ (в т.ч. ст. 384 ГК РФ) право первоначального кредитора переходят в том объеме и на тех же условиях, которые существовали к моменту перехода права. А значит, если в договоре была указана подсудность дел Арбитражному суду (далее по тексту – АС) Самарской области, то дело должно было рассматриваться именно в этом суде.

⁶ Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.01.2016 по делу № А55-26338/2016 // Картотека Арбитражных дел «Кадарбитр». URL: <https://kad.arbitr.ru/> (дата обращения 10.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

Пример, подтверждающий вышеизложенное, также существует в судебной практике. Двенадцатый арбитражный апелляционный суд вынес постановление о направлении дела № А12-45108/2015 в АС Волгоградской области на рассмотрение по существу заявленных исковых требований.

ООО «Транссервис» (далее по тексту – истец) обратилось в АС Волгоградской области с исковым заявлением к ООО «Нефтекомплекс» (далее по тексту – ответчик) о взыскании задолженности по договору на оказание транспортно–экспедиционных услуг. В ходе судебного разбирательства истец направил ходатайство об изменении стороны (о процессуальной замене истца) в связи с переуступкой права по договору цессии гражданину Калинину В.В.. В связи с заменой лица в деле, производство было прекращено, поскольку спор не соответствует подведомственности Арбитражному суду.

Арбитражный апелляционный суд, ссылаясь на нормы Конституции, международных договоров, АПК РФ и Определение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.10.2013 № ВАС-14114/13, пришел к выводу, что несмотря на отсутствие у гражданина Калинина В.В. статуса предпринимателя, он обладает полным объемом процессуальных прав, предусмотренных АПК РФ для стороны в арбитражном процессе. С учетом изложенного, суд отменил постановление арбитражного суда первой инстанции в связи с его неправомерностью⁷.

Также мы можем привести еще один пример, подтверждающий проблему подведомственности дела в связи с заменой кредитора-юридического лица на нового кредитора – физического лица. Дунаева А.В. обратилась в АС Уральского округа с кассационной жалобой. Судом установлено, что ООО «БелАвто» (истец) обратился в суд к индивидуальному предпринимателю Исмуллину Е.В. о взыскании убытков. 14.03.2017 В АС области со стороны истца подано заявление о процессуальной замене Стороны (истца) на Дунаеву А.В. в связи с уступкой прав требования. 22.06.2017 заявление о процессуальном правопреемстве было удовлетворено и производство по делу прекращено на основании ст. 150 АПК РФ. Не согласившись с мнением суда первой инстанции Дунаева А.В. обратилась в апелляционный суд. Суд апелляционной инстанции оставил Определение суда без изменения, жалобу без удовлетворения. Дунаева А.В. подала кассационную жалобу и в обоснование своих требований ссылаясь на разъяснения, «содержащиеся в п. 13 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», также отметила что отсутствуют основания для прекращения производства по делу»⁸.

Однако арбитражный суд Уральского округа, рассмотрев кассационную жалобу, ссылаясь на АПК РФ, постановил оставить определение и постановление судов предыдущих инстанций в силе, а жалобу без удовлетворения.

Таким образом, опираясь на вышеизложенную судебную практику, мы можем прийти к выводу, что правоприменителю необходимо дать разъяснения по определению подведомственности споров, если сторона (юридическое лицо) меняется на физическое лицо по договору цессии. Как было отмечено выше, права первоначального кредитора переходят в полном объеме к новому. Если стороны (первоначальный кредитор и должник) установили договорную подсудность, то при переходе прав новому кредитору, по нашему мнению,

⁷ Постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.02.2016 по делу № А12-45108/2015 // Картотека Арбитражных дел «Кадарбитр». URL: <https://kad.arbitr.ru/> (дата обращения 10.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁸ Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 07.12.2017 по делу № А60-3495/2017// Картотека Арбитражных дел «Кадарбитр». URL: <https://kad.arbitr.ru/> (дата обращения 10.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

исходя из анализа законодательства, спор должен рассматривать тот суд, который был определен сторонами в договоре.

Митрофанова Анастасия Евгеньевна - обучающаяся 2 курса магистратуры заочной формы обучения Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА).

Научный руководитель:

Юрчак Екатерина Валерьевна - старший преподаватель гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса

«Институт совместного банкротства супругов: перспективы и проблемы»

Институт банкротства физических лиц в последние годы находится на «пике» популярности, поскольку, с одной стороны, это единственный законный способ освобождения от обязательств перед кредиторами, а с другой - это возможность для кредитора получить хоть какое-то удовлетворение требований с Должника.

Согласно официальным сведениям, предоставленным электронным порталом «Федресурс», темпы роста числа потребительских банкротств в 2022 году замедлились.

Количество граждан-банкротов в 2022 году выросло на 44,2% до 278137 человек, в 2021 году рост был на 62% до 192833 человек.

Однако институт банкротства остается востребованным. На наш взгляд это обусловлено в первую очередь не самой стабильной экономической ситуацией в стране, а также ростом популярности института банкротства, его относительной доступностью.

За период существования процедуры потребительского банкротства, с октября 2015 года по сентябрь 2022 года несостоятельными стали 753250 граждан.

Институт банкротства физических лиц сам по себе достаточно молодой: поправки, регулирующие проведение процедуры банкротства физических лиц, вступили в силу в 1 октября 2015 года.

Так как институт появился относительно недавно, это обуславливает постоянное изменение и развитие данной сферы юриспруденции. Относительная новизна института банкротства и его популярность в настоящее время обусловили большое количество проблемных вопросов, разрешение которых происходит прямо сейчас путем регулирования постановлениями пленумов высших судебных инстанций, законодательным регулированием.

Один из наиболее актуальных проблемных вопросов банкротства физических лиц – институт совместного банкротства супругов.

На настоящий момент, если исходить из положений закона о банкротстве, посвященных банкротству физических лиц ([§ 1.1 гл. X закона о банкротстве](#)), правовых основания для совместного банкротства граждан не имеется¹.

В том случае, если оба супруга приняли решение направить в Арбитражный суд заявление о признании себя несостоятельными (банкротами), то по действующему Закону о банкротстве супругу и супруге необходимо подавать два разных заявления о банкротстве, собирать пакет дублирующих документов, дважды оплачивать государственную пошлину. Указанные заявления при действующей практике могут рассматривать различные арбитражные суды, абсолютно разные финансовые управляющие.

¹ Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 28.12.2022) "О несостоятельности (банкротстве)"

Необходимо отметить, что попытки законодательно урегулировать институт совместного банкротства супругов уже предпринимались. В 2020 году соответствующий законопроект вносился в Государственную Думу. Было предложено внести изменения в Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" а именно дополнить его статьей, которая и регулировала бы совместное банкротство супругов, однако, данный законопроект так и не был принят².

Необходимость законодательного регулирования совместного банкротства супругов неоспорима: это поможет сэкономить время и средства. Должникам не придется собирать пакет дублирующих документов, дважды оплачивать госпошлину, выплачивать вознаграждение финансовому управляющему в двойном размере. Также данная процедура позволит кредиторам отслеживать ход реализации имущества или оспаривания сделок супругов в рамках одного процесса, взаимодействовать с одним финансовым управляющим. В пример можно привести законодательство США, которое предусматривает возможность подачи обоими супругами единого заявления о банкротстве. По результатам банкротства оба супруга могут быть освобождены от долгов. Данная процедура применяется в случаях, когда у супругов преобладают общие долги над обязательствами конкретного должника³. Семейное банкротство с успехом применяется некоторыми штатами США, и нашему законодателю необходимо обратить внимание на опыт зарубежной практики по данному вопросу.

Первый случай в практике, когда была инициирована процедура совместного банкротства супругов – процесс в Арбитражном суде Новосибирской области, когда судом были объединены банкротные дела супругов с общим долгом перед банковскими организациями и магазином⁴.

Определением Арбитражного суда Новосибирской области от 09.11.2015 по делу А45-20897/2015 были объединены дела и в результате был создан единый реестр требований кредиторов, конкурсная масса.

Объединяя дела супругов в единую судебную процедуру суд руководствовался тем, что пусть законодательство прямо не предусматривало объединение дел супругов в одно производство в качестве соответчиков, но исходя из того, что лица, которые подали заявление о банкротстве находятся в браке, а также тем, что все имущество, которое принадлежит супругам является совместно нажитым и приобретено во время брака, а следовательно подлежит классификации в качестве совместно нажитого на основании п. 1 ст. 34 СК РФ.

В результате суд пришел к выводу, что при наличии общих обязательств и как следствие, общих кредиторов, которые для удовлетворения своих требований могут обратиться взыскание на общую совместную собственность супругов. Объединяя банкротные дела супругов суд руководствовался принципом процессуальной экономии. Рассмотрение дела завершилось списанием долгов супругов и освобождением их от обязательств. В этой ситуации Арбитражный суд Новгородской области впервые реализовал институт совместного банкротства супругов.

² Проект Федерального закона N 835938-7 "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (ред., принятая ГД ФС РФ в I чтении 15.07.2020)

³ *Коришонов Иван Сергеевич* Проблемы обращения взыскания на общее имущество супругов в рамках процедуры банкротства на примере США // Проблемы экономики и юридической практики. 2015. №5. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problemy-obrascheniya-vzyskaniya-na-obshchee-imushchestvo-suprugov-v-ramkah-protsedury-bankrotstva-na-primere-ssha> (дата обращения: 26.04.2023).

⁴ Определение Арбитражного суда Новосибирской области от 09.11.2015 по делу А45-20897/2015 // СПС "КонсультантПлюс"

Сейчас, когда судебная практика по совместному банкротству супругов получила свое развитие, после вышеуказанного прецедента, можно сделать вывод о том, что объединение банкротных дел супругов возможно в двух ситуациях:

1. Когда Арбитражный суд объединяет банкротные дела супругов на этапе подачи ими заявления в суд о признании несостоятельным (банкротом).

2. Когда Арбитражный суд объединяет банкротные дела супругов на основании ст. 130 АПК РФ в уже «введенных» процедурах банкротства.

Однако, стоит отметить, что суды все еще неохотно используют данный институт на практике и в качестве причин отказа суды указывают на следующее:

1. Если усложняется рассмотрение банкротного дела.

По данной причине могут отказать, если возникает сложность при формировании реестра требований кредиторов при проведении процедуры банкротства или же объединение дел не приведет к более быстрому удовлетворению требований кредиторов.

2. Если супруги находятся в разводе при наличии общих обязательств.

3. Если не подтверждается экономическая целесообразность объединения банкротных дел в одно производство.

В данной ситуации должникам необходимо доказать, что при совместном банкротстве супругов произойдет упрощение процедуры и уменьшении расходов при проведении процедуры банкротства.

Однако со временем, суды станут все больше прибегать к институту совместного банкротства физических лиц, находящихся в браке, поскольку использование данного института позволит сократить процессуальные издержки, упорядочить деятельность финансовых управляющих, судей, позволит кредиторам в более короткие сроки получать удовлетворение своих требований.

Таким образом, пока не приняты дополнения к ФЗ о несостоятельности (банкротстве), связанные с введением института совместного банкротства супругов, он существует только в практике некоторых арбитражных судов как чисто процессуальный институт.

На наш взгляд целесообразно дополнить главу X Федерального закона от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 28.12.2022) "О несостоятельности (банкротстве)" дополнительной статьёй, которая бы закрепляла возможность граждан-супругов обратиться в суд за признанием их несостоятельными (банкротами). Данная статья определяла бы право граждан на обращение в суд с подобным заявлением, а также закрепила бы условия, при которых возможно обратиться в суд супругам с подобным заявлением.

Необходимость законодательной легитимации института совместного банкротства супругов, с учетом упоминавшихся выше достоинств, позволит оптимизировать законодательство о банкротстве граждан и сформировать эффективную судебную практику.

Мун Влада Игоревна – обучающаяся магистратуры Северо-Западного института управления – филиал РАНХиГС

Научный руководитель:

Игбаева Гузель Римовна - доцент кафедры правоведения Северо-Западного института управления – филиал РАНХиГС, кандидат юридических наук, доцент

Актуальные проблемы злоупотребления правом в сфере корпоративных отношений

Широкое развитие корпоративных отношений, рост числа корпораций, сопровождающиеся изменчивостью предпринимательской среды, учащением экономических кризисов, усугубившихся на фоне международных санкций, способствуют углубленному изучению правовой природы корпораций и корпоративных отношений, особенно на предмет недопущения злоупотребления правом.

Принимая во внимание особый характер корпоративных отношений, существование различных правовых интересов их участников в рамках единого субъекта права, вероятность их столкновения крайне актуальным является изучение сущности злоупотребления правом в данной сфере отношений, её возможных форм проявления.

Несмотря на наличие множества научных работ в сфере злоупотребления корпоративными правами, вопрос определения понятия злоупотребления правом в корпоративных отношениях, его признаков остается дискуссионным. В целях устранения правовых пробелов в данной области права необходимо проанализировать различные подходы к пониманию злоупотребления корпоративными правами, выработанные в науке и в судебной практике, определить его сущность и специфику.

Исследование сущности злоупотребления правом в сфере корпоративных отношений целесообразно начать с раскрытия механизма, который трансформирует правовую реализацию субъективных прав в недобросовестное поведение со стороны субъектов права. В этой связи отправными началами выступают категории «содержание субъективного права» и «реализация права».

Необходимость толкования сущности субъективных прав и законных интересов субъектов права связана с тем, что именно они выступают средством злоупотребления правом. Субъективное право напрямую связано с действиями управомоченного субъекта, то есть злоупотребить правом может только лицо им обладающее. Поэтому не может быть признано злоупотреблением корпоративным правом действие лица вне права, например, требование лицом созыва общего собрания акционеров после признания судом недействительным договора приобретения акций таким лицом¹.

В большей степени сущность злоупотребления правом раскрывается при изучении категории «реализация права», под которой понимается реальное воплощение содержания юридической нормы в фактическое правомерное поведение субъектов правоотношения². Наиболее значимым способом реализации права является осуществление права. Злоупотребление правом происходит в процессе его осуществления, когда субъект права выходит за установленные пределы его осуществления.

Таким образом, в данном контексте под злоупотреблением правом понимаются действия лица, направленные на реализацию предоставленных ему прав вне нормативно закреплённых пределов их осуществления.

¹ См.: Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 12.07.2022 № Ф07-6692/2022 по делу № А56-87662/2020 URL: <https://sudact.ru/arbitral/doc/x7iLuXFFUwQS/> (дата обращения: 12.02.2023).

² Теория государства и права: учебник / Л.А. Морозова. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Норма: ИНФРА-М, 2020. С. 319.

Наиболее типичными примерами подобного несоблюдения обозначенных законом границ являются случаи, когда управомоченное лицо использует корпоративные права в противоречии с их назначением, с нарушением интересов участников корпорации³.

Легальное определение «злоупотребления правом» косвенно вытекает из ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). В указанной статье закреплены следующие формы злоупотребления правом:

1. Осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу;
2. Действия в обход закона с противоправной целью;
3. Иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав⁴.

Действующий законодатель рассматривает категорию злоупотребления права с точки зрения выхода за пределы осуществления права, отказа от добросовестного поведения, а также преследования противоправной цели.

Переходя к изучению сущности злоупотребления корпоративными правами необходимо раскрыть специфику корпоративных отношений, которая обусловила выделение указанного вида в отдельную разновидность общего злоупотребления правом. Специфической чертой корпоративных отношений является порядок приобретения прав и обязанностей участников корпораций. Как правило, корпоративные права и обязанности возникают у субъекта права на основании членства (участия) в организации в порядке, предусмотренном учредительным документом. При отсутствии таких отношений злоупотребление корпоративными правами не может быть установлено.

Кроме того, спецификой корпоративных отношений является наличие множественности частноправовых интересов в рамках одного юридического лица. Принимая во внимание консолидацию различных правовых интересов участников корпоративных отношений следует отметить неизбежность их столкновения, стремление одного субъекта права преобладать над другими участниками корпоративных отношений, управлять и предопределять деятельность корпорации в целом.

Как было отмечено ранее, статья 10 ГК РФ характеризует модель правомерного поведения, отступление от которой будет считаться злоупотреблением правом. Реализуя указанные законные интересы в целях получения большего дохода, власти и авторитета, субъект права нарушает принцип добросовестности, действует вне рамок закона.

В этом ключе интересна позиция Шиткиной И.С., которая рассматривает злоупотребление права с точки зрения реализации частных интересов конкретного субъекта права вне интересов корпорации⁵. Продолжая эту мысль, необходимо сказать, что реализация права в обход принципа добросовестности участников делового оборота в целях извлечения необоснованной выгоды (экономической, профессиональной и др.) для себя без учета интереса корпорации, других участников является сущностным критерием злоупотребления правом.

В юридической литературе отсутствует единое мнение относительно понятия злоупотребления корпоративными правами. Некоторые ученые рассматривают злоупотребление правом как правонарушение. Так, по мнению Грибанова В.П. злоупотребление правом представляет собой особый тип гражданского правонарушения, совершаемого управомоченным лицом при осуществлении принадлежащего ему права, связанный с использованием недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему законом общего типа поведения⁶.

³ Постановление ФАС Московского округа от 10.11.2003 № КГ-А40/8806-03 – URL: <https://resheniya-sudov.ru/2004/124050/> (дата обращения: 12.02.2023).

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ // СЗ РФ, 1994. №32. Ст. 3301.

⁵ См.: Корпоративное право: учебный курс: В 2 т. Том 1 / Отв. ред. И.С. Шиткина. М.: Статут, 2017. С. 413.

⁶ Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав / В.П. Грибанов. 2-е изд. М.: Статут, 2020. С. 53.

Рассматривая злоупотребление правом с позиции правонарушения, можно отметить следующее. Злоупотребление правом предусматривает недобросовестное поведение субъекта права, действующего с нарушением установленного законом запрета. Подобное поведение участника корпорации с точки зрения делового оборота неприемлемо, поэтому если в результате неправомерных действий лица были нарушены права и охраняемые законом интересы других участников, то такое злоупотребление признается правонарушением.

Вместе с тем, приведенная точка зрения относительно понятия злоупотребления правом была принята не всеми учеными. Так, например, Адамович Г.Л. раскрывает сущность злоупотребления корпоративными правами с позиции конфликта различных правовых интересов, при котором участник корпорации стремится занять более выгодное положение по отношению к другим участникам⁷.

Радченко С.Д. поддерживает позицию Адамовича Г.Л. о столкновении правовых интересов, но акцентирует внимание на противоречии действий участников общества интересам общества в целом, которое представляет собой совокупность, единство интересов всех его участников⁸. Ключевым моментом в злоупотреблении правом ученые видят столкновение различных правовых интересов. Однако не во всех случаях конфликт интересов влечет недобросовестное поведение субъектов, злоупотребление правом.

Отличаются от приведенных точек зрения взгляды Ярошенко К.Б. Он полагает, что под злоупотреблением права следует понимать осуществление участниками корпорации своих прав с причинением прямо или косвенно вреда другим лицам⁹. Автор акцентирует внимание на причинении вреда действиями управомоченных лиц.

В силу отсутствия правовой регламентации понятия «злоупотребление правом», четких критериев его определения, большинство судебных дел, связанных с корпоративными конфликтами, решаются на усмотрение суда. Так, по мнению судов, злоупотребление правом в сфере корпоративных отношений представляет собой:

- нарушение пределов осуществления прав. Этот подход соответствует регламентированному статьей 10 ГК РФ запрету злоупотребления правом¹⁰;
- использование субъективного гражданского права вопреки интересам других участников общества¹¹. Данная позиция исходит из того, что управомоченное лицо в целях достижения личной выгоды пренебрегает интересами других участников корпорации;
- поведение управомоченного лица, действующего от имени общества, и сопряженное с нарушением прав и интересов третьих лиц (контрагентов, кредиторов общества)¹².

Дополнительно следует отметить, что в судебной практике наиболее часто встречаются следующие формы злоупотребления корпоративными правами:

- злоупотребление корпоративными правами с целью корпоративного шантажа, связанного с владением долями и акциями¹³;

⁷ См.: Адамович Г.Л. Проблемы применения института злоупотребления правом в акционерных правоотношениях / Г.Л. Адамович // Хозяйство и право. 2005. №5. С. 60-61.

⁸ См.: Радченко С.Д. Злоупотребление правом в гражданском праве России: дис. ... канд. д-ра юрид. наук: специальность 12.00.03 «Гражданское право» / С.Д. Радченко. М., 2007. С. 35.

⁹ Гражданское право России. Общая часть: Курс лекций / Отв. ред. К.Б. Ярошенко. М.: Юрист, 2019. С. 296.

¹⁰ См.: Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 27.01.2020 №305-ЭС18-18763 по делу №А41-19914/2018 URL: https://www.vsrfl.ru/stor_pdf_ec.php?id=1858274 (дата обращения: 12.02.2023).

¹¹ См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Консультант Плюс: справ.-правовая система. – Режим доступа: для авториз. пользователей. URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_181602/ (дата обращения: 12.02.2023).

¹² Определение Верховного Суда Российской Федерации от 18.04.2016 №308-ЭС15-18008 по делу №А32-35215/2014 URL: https://www.vsrfl.ru/stor_pdf_ec.php?id=1432424 (дата обращения: 12.02.2023).

- принуждение миноритарного участников к выходу из общества¹⁴.

Анализ научной литературы, посвященной сущности злоупотребления правом в сфере корпоративных отношений, позволяет сделать следующие выводы. До настоящего времени среди цивилистов не выработалось единого мнения относительно понятия злоупотребления корпоративными правами. Некоторые ученые рассматривают злоупотребление правом как правонарушение. Другие подчеркивают, что это деяние в рамках права и акцентируют внимание на его ключевых чертах – конфликт интересов участников корпоративных отношений, причинение вреда действиями управомоченных лиц либо нарушение их прав.

Рассматриваемая судебная практика связывает злоупотребление правом с недобросовестным поведением субъекта права, повлекшим нарушение прав общества в целом и отдельных его участников, а также третьих лиц, и как следствие, причинением неблагоприятных для общества последствий.

Выделение злоупотребления правом в сфере корпоративных отношений как общего злоупотребления правом обусловлено спецификой данных правоотношений, в частности особым порядком приобретения корпоративных прав, столкновением различных правовых интересов в рамках единого субъекта права, наличие элемента властного правомочия.

Под злоупотреблением корпоративными правами следует понимать действия субъекта права в рамках предоставленных ему законом правомочий, реализация которых выходит за допустимые пределы их осуществления, что причиняет вред правам и охраняемым законом интересам как участников корпорации, так и корпорации в целом.

Анализ судебной практики позволил выделить такие формы злоупотребления правом как корпоративный шантаж, связанного с владением долями и акциями, совершение неправомерных действий, влекущих выход миноритариев из общества и др.

¹³ Постановление ФАС Московского округа от 28.07.2020 по делу №А40-4719/2018 URL: <https://sudact.ru/arbitral/doc/xIZPpoSEpJLn/> (дата обращения: 12.02.2023).

¹⁴ Постановление ФАС Северо-Западного округа от 24.06.2003 по делу № А05-12464/02-590/17 URL: <https://sudrf.cntd.ru/document/780061987> (дата обращения: 12.02.2023).

Мякин Владислав Андреевич – обучающийся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Попович Марина Михайловна – доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент.

Особенности защиты чести, достоинства и деловой репутации лица при распространении порочащих сведений в сети Интернет

В эпоху научно-технического прогресса, появления новых средств передачи информации, становления так называемого «информационного» общества, рассмотрение дел о защите чести, достоинства и деловой репутации приобретает принципиально новое значение. Появляются правовые ситуации, которые законодатель не в состоянии урегулировать в связи с устареванием нормативно-правовой базы. К таким ситуациям, в частности, можно отнести защиту чести, достоинства и деловой репутации в сети Интернет. Ведь именно Интернет широко используется для распространения дискредитирующей информации, которая на самом деле не соответствует действительности и причиняет весомый урон чести, достоинству и деловой репутации лица, в отношении которого распространены данные сведения.

Удовлетворение требований о защите чести, достоинства и репутации физических лиц в сети Интернет является редким явлением. Более того, данная категория дел в целом является малораспространенной: в 2021 г. было принято 281 решение. В 2021 году из 281 решений 44,5% было удовлетворено полностью или частично, 40,2% – отказано в удовлетворении, остальное: было обжаловано, отменено или окончательное решение еще не принято¹.

Обстоятельством для защиты рассматриваемых прав выступает условие о распространении информации. Размещение информации в сети Интернет, бесспорно, является распространением. Данное утверждение подтверждается позицией Верховного Суда Российской Федерации (далее – ВС РФ), выраженной в пункте 7 постановления его Пленума от 24.02.2005 № 3, где говорится, что «под распространением сведений следует понимать их сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу». Вместе с тем, в постановлении в качестве одного из примеров распространения сведений приводится размещение информации в сети Интернет².

Также важно подчеркнуть, что помимо того, что сведения должны быть распространены, необходимо установить, что их распространение осуществлено определенным третьим лицом, которым не может являться сам истец, так как распространение сведений о самом себе, безусловно, исключает возможность защиты от таких сведений. При отсутствии идентификации ответчика судебные органы отказывают в

¹ Защита чести и достоинства, информации в сети Интернет. URL: <https://rtmtech.ru/research/rtm-research-rp/> (дата обращения 10.03.2023).

² Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.02.2005 г. N 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» // Российская газета. 2005. № 3719.

иске³. Так, постановление Арбитражного суда Московского округа от 28.07.2016 по делу № А40-117538/2015, в котором наличие на разосланных документах с порочащей информацией электронного адреса ответчика не признано доказательством порочащей информации именно ответчиком⁴.

При этом на практике сложность вызывает вопрос определения ответчика, ответственного за распространение сведений, когда он, размещая информацию, в целях сокрытия своей личности, действует анонимно или использует недостоверную информацию о себе. Есть два подхода к решению данной проблемы.

В основе первого подхода лежит концепция, согласно которой ответственным за распространение информации является администратор домена, так как пользование ресурсами сайта не осуществляется без его участия⁵.

Второй подход заключается в том, что администратор лишь предоставляет техническую возможность размещать информацию на своей площадке, но не влияет на ее содержание и целостность, а значит, не может являться надлежащим ответчиком в споре, связанном с распространением сведений в сети Интернет⁶. Представляется, что отвечать за распространение информации должен тот, кто непосредственно принимал участие в формировании содержания спорных сведений, поэтому наиболее обоснованным видится второй подход, который чаще и используют в судебной практике.

Особенности защиты чести, достоинства и деловой репутации лица в случае распространения порочащих сведений в сети Интернет заключаются в том, что интернет-среда представляет свои особенности, такие как высокая скорость распространения информации, анонимность и широкий охват аудитории. Поэтому, борьба с порочащей информацией в интернете требует особых подходов и механизмов⁷.

Важной особенностью защиты чести, достоинства и деловой репутации в интернете является необходимость быстрой реакции на распространение порочащей информации. Чем быстрее будет предпринято действие по защите прав личности, тем больше вероятность того, что информация будет удалена или заблокирована, и тем меньше она нанесет ущерба чести, достоинству и деловой репутации.

Еще одной особенностью защиты прав личности в интернете является необходимость правильной оценки информации. В некоторых случаях порочащая информация может быть ложной или несостоятельной, и в этом случае правильная оценка информации поможет избежать ненужных конфликтов и ущерба чести, достоинству и деловой репутации.

Однако, в случае распространения порочащей информации, требуется не только быстрая реакция и правильная оценка, но и эффективные механизмы защиты прав личности. К таким механизмам могут относиться как правовые средства (например, обращение в суд или правоохранительные органы), так и внеправовые (например, обращение в социальные сети или интернет-провайдера).

Также необходимо обращать внимание на свою собственную деятельность в интернете, чтобы избежать распространения порочащей информации и не нанести ущерба чести, достоинству и деловой репутации других людей. Для этого можно использовать такие

³ Определение Верховного Суда РФ от 11.07.2016 № 304-ЭС16-7106 по делу № А45- 2536/2015. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_518493/ (дата обращения 10.03.2023).

⁴ Постановление Арбитражного Суда Московского Округа от 28.07.2016 № Ф05- 9805/2016 по делу № А40-117538/2015. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_732458/ (дата обращения 10.03.2023).

⁵ Определение Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 06.08.2015 № Ф08- 5582/2015 по делу № А63-11510/2014. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_492281/ (дата обращения 10.03.2023).

⁶ Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 21.03.2018 № Ф10- 859/2018 по делу № А14-11745/2016. – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_541774/ (дата обращения 10.03.2023).

⁷ *Самойлов В.Д.* Правовые проблемы защиты чести и достоинства в интернете / *В.Д. Самойлов, Ш.М. Нурадинов* // Вестник Московского университета МВД России. 2021. № 11. С. 32-37.

методы, как проверка достоверности информации, ограничение доступа к своим персональным данным, и т.д.

В целом, защита прав личности в интернете является сложной и многогранной проблемой, требующей совместных усилий всех участников интернет-среды, включая правительства, интернет-провайдеров, социальные сети, а также самих пользователей.

Важно также отметить, что в разных странах действуют разные законы и правила относительно защиты прав личности в интернете, что может создавать дополнительные проблемы для пользователей. Некоторые страны могут иметь более жесткие правила, а другие - более свободные. Это может приводить к тому, что одни и те же действия в одной стране могут быть законными, а в другой - незаконными.

Для рассмотрения данных споров законодательством предусмотрены два способа – внесудебный и судебный. Споры о защите чести, достоинства и деловой репутации, не связанной с осуществлением предпринимательской или другой экономической деятельности будут рассматриваться в судах общей юрисдикции, а споры о защите деловой репутации, связанной с занятием такой деятельностью – в арбитражных судах. При обращении с иском о защите чести, достоинства и деловой репутации при распространении порочащих сведений в сети Интернет в зависимости от разных обстоятельств дела истец может предъявить следующие требования:

- об опровержении сведений;
- об опубликовании ответа в соответствующем СМИ;
- об удалении соответствующей информации;
- о возмещении убытков;
- о компенсации морального вреда.

Таким образом, при рассмотрении дел о защите чести, достоинства и деловой репутации от распространения сведений в сети Интернет можно выделить следующие базовые предпосылки для защиты нарушенного права:

1. Распространение сведений в сети Интернет;
2. Распространение сведений определенным третьим лицом;
3. Относимость сведений именно к истцу;
4. Порочащий характер сведений и (или) несоответствие их действительности (при условии, что несоответствие будет доказано истцом) или оскорбительный характер субъективного мнения;
5. Сведения должны быть поданы как факты. Истец может оспаривать только утверждение о факте, но не оценочное суждение, вопрос или предложение⁸.

Среди многообразия вопросов судебной практики по делам в исследуемой сфере можно выделить проблему фиксации (собирания, представления) доказательств, их допустимость и достоверность. Истец обязан доказать сам факт распространения сведений лицом, к которому предъявлен иск. К этой проблеме относится трудность истца в предоставлении доказательств распространения порочащих сведений, ведь у него нет процессуально закрепленных прав на фиксацию необходимых ему доказательств, да и информацию из памяти сервера можно удалить в любую минуту, чем иногда и пользуются нарушители.

Таким образом, на сегодняшний день реализация сфера защиты чести, достоинства и деловой репутации в сети Интернет имеет ряд проблем и на практике трудноосуществима. Прежде всего, проведенный анализ показывает недостаточное правовое регулирование в сфере защиты чести, достоинства и деловой репутации в сети Интернет в силу своей относительной новизны и потому отсутствия единой систематизированной нормативно-правовой базы.

⁸ Курбанов Д.А. Проблемы защиты чести, достоинства и деловой репутации в сети интернет / Д.А. Курбанов // Интерактивная наука. 2023. № 1 (77) . С. 49.

Нагаев Сергей Алексеевич – обучающийся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Грудцына Людмила Юрьевна – профессор кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, профессор

Методики определения размера компенсации морального вреда

На законодательном уровне на сегодняшний день отсутствуют какие-либо методики определения размера компенсации морального вреда. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 15.11.2022 № 33 «О практике применения судами норм о компенсации морального вреда» также не дает ответа на данный вопрос.

В научной литературе и доктрине методики определения размера компенсации морального вреда имеют различный характер: установление размера компенсации в виде тарифов; четко определенных рамок (максимальных и минимальных границ) или применение формулы. Вешкурцева З.В. предлагает установить базисные границы по аналогии с механизмами определения размера компенсации, которые предусмотрены за нарушения прав в сфере интеллектуальной собственности (ст. 1301, 1515 ГК РФ). По ее мнению базисные границы должны иметь подвижный характер, их изменение в сторону увеличения возможно только при обязательном обосновании размера увеличения¹. Кулицкая Л.И., Лебеяднцева Л.Ю. считают, что существующие критерии определения размера компенсации морального вреда требуют преобразования их в единообразные тарифы. Они считают, что для определения размера компенсации морального вреда будет разумным взять в расчет все суммы по уголовным и гражданским делам, и в зависимости от источника и вида причиненного вреда, выстроить единообразную тарифную таблицу по конкретным обстоятельствам². Комиссия по вопросам определения размеров компенсаций морального вреда при Ассоциации юристов России разработала методику, предполагающую определение размера компенсации морального вреда через формулу. Окончательная сумма складывается из базового размера, умноженного на ряд коэффициентов. При этом суды могут отступать от базовых сумм компенсации, обосновывая данную позицию в судебном решении³. И.И. Гусева и В.Н. Зубков также определяли итоговый размер компенсации морального вреда через формулу, включающую в себя: базовый размер компенсационной выплаты; степень тяжести причиненного морального вреда (определяемый в соответствии с критериями, установленными Приказом Минздравсоцразвития РФ от 24 апреля 2008 г. № 194н «Об утверждении Медицинских критериев определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека»); индивидуальные особенности пострадавшего; величина

¹ Вешкурцева З.В. Актуальные проблемы компенсации морального вреда при нарушении личных неимущественных прав в сети Интернет и других информационно-коммуникационных сетях. М., 2015. С.19. Текст: непосредственный.

² Кулицкая Л.И., Лебеяднцева Л.Ю. О необходимости разработки критериев определения размера компенсации морального вреда // The Newman in Foreign policy. 2021. №60. С.3. URL:<https://cyberleninka.ru/article/n/o-neobhodimosti-razrabotki-kriteriev-opredeleniya-razmera-kompensatsii-moralnogo-vreda> (дата обращения: 16.03.2023). Текст: электронный.

³ Методические рекомендации по определению размера компенсации морального вреда при посягательствах на жизнь, здоровье и физическую неприкосновенность человека [Электронный ресурс] // Ассоциация юристов России. Режим доступа: <https://disk.yandex.ru/i/qr86kSQhV12tFQ> (дата обращения 19.02.2023).

прожиточного минимума (определяется относительно конкретного региона РФ)⁴. При этом И.И. Гусева и В.Н. Зубков также отмечают, что базовый размер компенсации морального вреда не является неизменным. Он также зависит от иных обстоятельств, имеющих значение и влияющих на уменьшение или увеличение размера окончательной суммы компенсации.

Следует признать, что установление тарифов, а также плавающих границ базового размера не решит проблему порядка определения размера компенсации морального вреда. Данные нововведения не смогут ограничить и так широкую свободу судейского усмотрения, так как авторы в зависимости от конкретной ситуации допускают возможность отклониться от установленных тарифов и базового размера. Кроме того, коэффициенты, позволяющие определять окончательный размер компенсации, на которые указывают И.И. Гусева и В.Н. Зубков, а также Комиссия по вопросам определения размеров компенсаций морального вреда при Ассоциации юристов России, носят завышенный характер. На наш взгляд, необходимо учитывать платежеспособность наших граждан, которая напрямую зависит от уровня жизни. На сайте федеральной службы государственной статистики имеются различные данные, определяющие доходы граждан. За 2021 год 11% населения имеют денежные доходы ниже границы бедности. Согласно статистике Банка России за октябрь 2022 г. гражданам были предоставлены кредиты на сумму 1634528 млн руб., из них 1074591 млн руб. - просроченная задолженность (65%!). Учитывая данные показатели, взыскивать большие суммы компенсации морального вреда на данный момент не представляется возможным.

Далее предлагается формула для исчисления размеров компенсации морального вреда, которая будет эффективна сегодня с учетом имеющихся статистических данных по уровню доходов граждан. Данная формула должна применяться исключительно при взыскании морального вреда, причиненного жизни и здоровью, потому что согласно исследуемой мной статистике именно данная категория дел наиболее распространена в судебной практике по сравнению с компенсацией морального вреда из иных правоотношений. Формула имеет следующий вид: моральный вред (МВ) = величина прожиточного минимума в конкретном субъекте РФ (ПМ субъекта) * коэффициент степени тяжести причиненного морального вреда (СТ) * коэффициент учета индивидуальных особенностей (УИО) * коэффициент иных, заслуживающих внимания обстоятельств (ИЗВО) * коэффициент формы вины причинителя вреда (ФВ). Далее по каждому критерию более конкретно.

Величина прожиточного минимума в конкретном субъекте РФ (ПМ субъекта) напрямую зависит от конкретного региона РФ и определяется местом жительства потерпевшего. Данная величина устанавливается законодательством по состоянию на момент вынесения судом решения по делу.

Коэффициент степени тяжести причиненного морального вреда (СТ) будет определяться в соответствии с Приказом Минздравсоцразвития РФ от 24.04.2008 № 194н (ред. от 18.01.2012) «Об утверждении Медицинских критериев определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека». В зависимости от того или иного вреда здоровью, будет применяться следующие коэффициенты: **коэффициент 1,5** - поверхностные повреждения, не причинившие вред здоровью человека; **коэффициент 2** - легкий вред здоровью; **коэффициент 3** - средней тяжести вред здоровью; **коэффициент 4** - тяжкий вред здоровью.

Коэффициент учета индивидуальных особенностей (УИО):

Коэффициент 1 или 2 - терпимые физические и нравственные страдания (физические страдания практически не имеют последствий для организма и/или нравственные страдания

⁴ Гусева И.И., Зубков В.Н. Новые подходы к методике определения размера компенсации морального вреда в связи с причинением вреда здоровью и жизни граждан // Российская юстиция. 2019. № 1. С. 64. Текст: непосредственный.

выражаются в психоэмоциональном стрессовом состоянии; нарушении душевного равновесия; негативном эмоциональном состоянии; апатии; нарушении сна и т.п., носящие кратковременный характер без необходимости лечения).

Коэффициент 3 или 4 – слабые физические и нравственные страдания (физические страдания оказывают негативное воздействие на организм, последствия которых полностью подлежат восстановлению и/или нравственные страдания выражаются в депрессивном состоянии; психологической травме ситуационного характера; временной подавленности душевного состояния и т.п., продолжительностью неблагоприятных последствий в виде длительного расстройства здоровья до трех недель и требующие небольших затрат на покупку лекарств, дополнительного питания, непродолжительного времени лечения).

Коэффициент 5 или 6 – умеренные физические и нравственные страдания (физические страдания оказывают негативное воздействие на организм, последствия которых подлежат частичному восстановлению и/или нравственные страдания выражаются в депрессивном состоянии; психологической травме ситуационного характера; временной подавленности душевного состояния и т.п., продолжительностью неблагоприятных последствий в виде длительного расстройства здоровья более трех недель и требующие затрат на покупку лекарств, дополнительного питания, непродолжительного времени лечения; незначительная утрата трудоспособности).

Коэффициент 7 или 8 – сильные физические и нравственные страдания (физические страдания оказывают негативное воздействие на организм, последствия которых полностью не подлежат восстановлению и/или нравственные страдания выражаются в длительном расстройстве здоровья и стойкой утрате трудоспособности с появлением заболеваний, носящих временный затяжной характер и требующих больших затрат на покупку лекарств и длительного лечения).

Коэффициент 9 или 10 – нетерпимые физические и нравственные страдания (физические страдания сопряжены с неспособностью потерпевшего, в силу физических болезней осуществлять жизнедеятельность и/или нравственные страдания являются последствиями физических страданий, связанных с появлением хронических заболеваний: болезни сердца, психические расстройства и др.; серьезным нарушением работы внутренних органов и/или полной утраты трудоспособности).

Иные, заслуживающие внимания обстоятельства (ИЗВО): **коэффициент 1** – обстоятельства, заслуживающие внимания отсутствуют; тяжелое материальное положение лица, причинившего вред; **коэффициент 1,5** – обстоятельства, заслуживающие внимания носят несущественный характер; **коэффициент 2** – обстоятельства, заслуживающие внимания носят существенный характер.

Форма вины причинителя вреда (ФВ): **коэффициент 1** – простая неосторожность; **коэффициент 1,5** – грубая неосторожность; отсутствие вины (для случаев ответственности без вины); **коэффициент 2** – умышленная форма вины.

Например, 21-летнему мужчине, проживающему на территории Вологодской области, в результате совершенного преступления был причинен тяжкий вред здоровью в виде закрытого перелома диафиза большеберцовой кости (п.6.11.8. Приказа Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 24 апреля 2008 г. N 194н «Об утверждении Медицинских критериев определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека»). Потерпевший, являясь профессиональным игроком российского футбольного клуба, в темное время суток был избит футбольными фанатами другого клуба накануне матча. Спортсмен подавал большие надежды, им интересовались ведущие клубы страны. Однако на неопределенное время, в связи с причиненным повреждением, в его спортивной карьере наступил перерыв. Длительное отсутствие потерпевшего в тренировочном процессе может отрицательно сказаться в дальнейшем на его игровых качествах и физической форме. Спортсмен долгое время находился в депрессивном состоянии, данные неблагоприятные

последствия длились более трех недель, также физические страдания оказывали негативное воздействие на организм.

С учетом применяемых коэффициентов получаем следующий размер компенсации морального вреда:

ПМ субъекта (величина прожиточного минимума в конкретном субъекте РФ): в Вологодской области на 2023 согласно постановлению Правительства Вологодской области для трудоспособного населения равна 15826 руб.)

СТ (коэффициент степени тяжести причиненного морального вреда): коэффициент 4 (тяжкий вред здоровью).

УИО (коэффициент учета индивидуальных особенностей): коэффициент 6 (умеренные физические и нравственные страдания -физические страдания оказывают негативное воздействие на организм, последствия которых подлежат частичному восстановлению и продолжительность неблагоприятных последствий в виде длительного расстройства здоровья более трех недель).

ИЗВО (иные, заслуживающие внимания обстоятельства): коэффициент 2 (возраст, род деятельности, возможный карьерный рост).

ФВ (коэффициент формы вины причинителя вреда): коэффициент 2 (умышленная форма вины).

Итого, общая сумма компенсации составит: $15826 * 4 * 6 * 2 * 2 = 1519296$ рублей.

В случае смерти близкого родственника, понятие которого дается в ст. 14 Семейного кодекса РФ, используем формулу: моральный вред (МВ) = величина прожиточного минимума в конкретном субъекте РФ (ПМ субъекта) * 5 (фиксированный коэффициент) * коэффициент учета индивидуальных особенностей (УИО) * иные, заслуживающие внимания обстоятельства (ИЗВО) * форма вины причинителя вреда (ФВ).

Таким образом, предложенные учеными методики на сегодняшний день не нашли в законодательстве Российской Федерации своего практического применения. С учетом отечественных наработок, зарубежной практики законодатель возможно в скором времени найдет оптимальный вариант для решения данной проблемы.

Предложенная нами методика, позволит обеспечить единообразие при определении размера компенсации морального вреда, причиненного жизни и здоровью, независимо от положения гражданина в обществе, а также суда, в котором рассматривается иск, что, разумеется, будет соответствовать требованиям справедливости, нравственности, морали, а также принципу равенства всех участников гражданских правоотношений.

Непеина Алена Александровна - студент 3 курса очной формы обучения Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Афанасьева Наталья Андреевна – старший преподаватель кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Некоторые этические проблемы, возникающие при использовании ВЕБ-конференции в гражданском процессе

Современная российская судебная система становится механизмом, который невозможно представить без информационных технологий. Незаметно для всех в судебную практику внедряется и веб-конференция.

Гражданским процессуальным кодексом РФ определены условия для использования технологий ВЕБ-конференции. Так ст. 155.2 ГПК РФ закрепляет: во-первых, наличие определенного оборудования в судах и технической возможности осуществления ВЕБ-конференции, во-вторых, наличие ходатайства участника дела для участия в судебном заседании путем использования ВЕБ-конференции.

Законодатель не даёт понятия ВЕБ – конференции, но, проанализировав ст. 155.2 ГПК РФ можно прийти к следующему понятию: ВЕБ – конференция - это форма проведения судебного заседания с применением цифровых технологий, обеспечивающих участие в данном заседании участников процесса в дистанционном режиме (без присутствия в здании суда), при условии заявления ими ходатайства об этом и при наличии в суде технической возможности осуществления веб-конференции.

ВС РФ в своих разъяснениях даёт иное понятие: «Веб-конференция – технология и инструмент для организации онлайн-встреч и совместной работы в режиме реального времени через Интернет, а это не гарантированные каналы связи»¹.

Следует отметить, что применение данной системы имеет достаточно положительную практику на территории Российской Федерации. Из доклада председателя Верховного суда РФ В.М. Лебедева мы можем узнать, что только в 2022 году уже было проведено свыше 300 000 судебных заседаний с использованием веб-конференции². Это говорит о том, что и с уходом пандемии, в период которой ВЕБ-конференция получила наибольшее распространение, данный институт имеет спрос у лиц, участвующих в судебных процессах.

С какими же этическими проблемами есть вероятность столкнуться суду и участникам гражданского процесса при использовании данной системы?

С технической точки зрения технология веб-конференции позволяет уже сейчас с помощью средств вычислительной техники участвовать в судебном заседании, находясь при этом в офисе, дома или в ином месте. Поэтому одной из проблем является внешний вид лиц, участвующих в процессе. Граждане находятся в привычной для них обстановке, которая не предполагает официально-делового стиля в одежде. Они могут быть одеты неподобающим образом, так как у них нет понимания всей серьёзности судебного процесса. Поэтому, считаем, что необходимо закрепить в разъяснениях ВС РФ, что «Лица, участвующие в судебном заседании и, находясь при этом дома или в другом месте, должны иметь

¹ Веб-конференция в Верховном Суде Российской Федерации // Верховный Суд Российской Федерации. 24.04.2020. [Электронный ресурс] URL: <https://www.vsrfr.ru/files/28862/> (дата обращения: 06.04.2023 г.)

² В 2022 году суды провели более 350 000 заседаний по видеоконференции // Верховный суд Российской Федерации. 22.09.2022. [Электронный ресурс] URL: https://www.vsrfr.ru/press_center/mass_media/31566/ (дата обращения: 06.04.2023 г.)

приемлемый внешний вид. Несоблюдение данного требования является проявлением неуважения к суду и влечёт применение санкций».

Следующей проблемой является место и обстановка, из которых участники процесса присоединяются к дистанционному судебному процессу. Как уже было отмечено выше, к судебному заседанию можно присоединить из дома или иного места, но некоторые подключаются к ВЕБ-конференции из кафе или из своих транспортных средств. Также, кроме места, из которого лицо выходит в онлайн-заседание, влияет обстановка. Если лицо выходит в судебный процесс из дома, то ему могут помешать следующие предметы: члены семьи, животные, шум от соседей и т.п. Это приводит к некачественному проведению судебного процесса и отвлекает судью от надлежащего рассмотрения дела, что влияет на исход дела.

Также одной из проблем является неудобное расположение камеры участников судебного процесса. Это может затруднить, во-первых, установление личности, что может привести к участию в процессе фиктивных лиц, во-вторых, помешать восприятию речей лиц, участвующих в деле, их представителей.

Пятый кассационный суд общей юрисдикции рекомендовал участникам заседаний в режиме веб-конференции не располагать видеокамеру против источника света, а также заранее проверить наличие интернет-соединения³.

Считаем необходимым закрепить: «При участии в судебном заседании посредством ВЕБ-конференции, лицо должен соблюдать предусмотренные правила. При несоблюдении или ненадлежащем соблюдении правил сторона несёт негативные последствия». То есть изменить подход к практике. Сейчас, когда связь прерывается, то суд объявляет перерыв, мы считаем, что стороны должны доказать отсутствие своей вины во внезапном отключении.

ВЕБ-конференция - абсолютно удаленная форма участия без непосредственного присутствия в суде. Задействован только один суд, который рассматривает спор по подсудности. Суд проверяет явку, устанавливает личность и проверяет полномочия на основании документов, представленных сторонами к ходатайству об участии в онлайн-заседании. Поэтому, в связи с этим также возникают проблемы с установлением личности. Хотя при наличии у суда сомнений он может проверить личность и полномочия путем обозрения паспорта и доверенности через веб-камеру. То есть нужно поднести паспорт и доверенность к камере таким образом, чтобы были видны реквизиты. Однако это не исключает вероятности участия подставного лица в процессе. Поэтому считаем отметить то, что введение технологии автоматической идентификации человека по его фото- и видеоизображениям в перспективе позволит установить личность лица, а также данное нововведение позволит убрать все сомнения у судьи, так как станет более надёжной системой установления личности. Правовым препятствием внедрения системы распознавания лиц выступает положение ст. 11 Федерального закона «О персональных данных». Для беспрепятственного использования системы распознавания личности целесообразно соответствующим образом реформировать законодательство Российской Федерации о биометрических персональных данных

Далее считаем необходимым рассмотреть пример из практики. 21.04.2020 ВС РФ выложил на своем канале в YouTube запись судебного заседания по делу № 60-КГ20-2, в котором стороны принимали участие по Интернету, сидя дома, посредством веб-видеоконференц-связи (веб-ВКС).

Видеоролик этого исторического события довольно быстро был заблокирован самим ВС РФ, и в настоящее время посмотреть его невозможно. Высказано предположение, что это

³ Кассационный суд разъяснил, как ставить видеокамеру участникам онлайн-заседаний // Российское агентство правовой и судебной информации. 15.01. 2021. [Электронный ресурс] URL: https://www.rapsinews.ru/judicial_news/20210115/306659545.html (дата обращения: 07.04.2023 г.)

было сделано в целях защиты персональных данных сторон (которые перед началом рассмотрения дела показывали свои паспорта). На наш взгляд, тут могут быть и другие мотивы. Во-первых, дело касалось интересов несовершеннолетнего ребенка, в интересах которого, собственно, и был предъявлен иск (матерью). Во-вторых, могли посчитать неприемлемым опубликование видеозаписи, содержащей изображение лиц участников заседания, которых подобная неожиданная публичность вряд ли порадовала.

Допустимы ли онлайн-зрители в судебных заседаниях, которые проводятся посредством веб-конференции? Федеральный закон от 22 декабря 2008 г. № 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации» (ст. 12) позволяет гражданину, не являющемуся участником судебного процесса (слушателю), присутствовать в открытом судебном заседании, а также фиксировать ход судебного разбирательства в порядке и формах, предусмотренных законодательством.

Получение информации о способах и порядке защиты прав в суде не только приветствуется, но и гарантируется ч. 4 ст. 29 Конституции. Присутствие в судебном заседании в качестве зрителя, в том числе дистанционно, – это право гражданина, предусмотренное нормами процессуальных законов. Наличием этого права реализуется основополагающий принцип отправления правосудия – гласность.

Таким образом, по нашему мнению, с развитием информационных технологий присутствие в судебном заседании означает присутствие не только непосредственно в зале суда, но и онлайн. Таким образом, сторонний зритель, не являющийся участником гражданского процесса, вправе присутствовать на судебном заседании как непосредственно в зале суда, так и онлайн посредством веб-конференции, на основании ходатайства. Запрет на такое участие, на наш взгляд, является ограничением принципа гласности и открытости судебного заседания, что недопустимо.

При использовании веб-конференции возникает сложность в соблюдении судебного ритуала. «Встать, суд идет» – вставая, участники судебного процесса выражают свое уважение к суду, это часть культуры правосудия и служит авторитету судебной власти. При участии в судебном заседании посредством ВЕБ-конференции, участники сталкиваются с проблемой, как соблюсти судебный ритуал в этой части. Таким образом, необходимо определить единый подход: вставать или нет.

Необходимо отметить, что многие судьи сталкиваются с проблемой технического плана и переключают данную сторону работы с цифровыми платформами на сотрудников судов, так как судье приходится слишком часто отвлекаться от выполнения своих прямых обязанностей. В частности беспокоиться о том, чтобы отключить или включить звук выступающих или добавить и удалить участников из конференции. Например, свидетеля не пускают в режим веб-конференции, пока его не вызовут для дачи показаний, поскольку аналогичные требования предъявляются и к слушаниям с физическим присутствием сторон.

Значимость веб-конференции не ограничилось нивелированием ограничений в период пандемии, а имеет существенно более широкий спектр применения, и сейчас и в дальнейшем позволит полноценно участвовать в судебных процессах лицам с ограниченными возможностями, что, безусловно, повысит уровень реализации права на судебную защиту таких лиц. Важно отметить, что нередко участники судебных процессов вынуждены нести значительные командировочные расходы для участия в судебном заседании, которое проводится в отдаленном от их расположения суде.

Таким образом, ВЕБ – конференция - это форма проведения судебного заседания с применением цифровых технологий, обеспечивающих участие в данном заседании участников процесса в дистанционном режиме (без присутствия в здании суда), при условиях заявления ими ходатайства об этом и при наличии в суде технической возможности осуществления веб-конференции.

При использовании ВЕБ-конференции в гражданском процессе можно выделить следующие этические проблемы:

- внешний вид лиц, участвующих в процессе;
- место и обстановка, из которых участники процесса присоединяются к дистанционному судебному процессу;
- неудобное расположение камеры участников судебного процесса;
- вероятность участия подставного лица в процессе;
- участие онлайн-зрителей, как принцип гласности;
- сложность соблюдения судебного ритуала.

Одрова Алена Олеговна -обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Караваев Николай Викторович - доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Проблемные моменты, возникающие при исполнении договора коммерческой концессии

Договор коммерческой концессии является весьма значимым правовым инструментом, способствующим процессу усвершенствования и процветания деятельности субъектов малого бизнеса и предпринимательства.

В рамках договора коммерческой концессии, большое значение приобретает надлежащее исполнение пользователем исключительных прав определённых договорных обязательств. Пользователь (франчайзи) выступает от имени фирмы правообладателя, который передаёт ему определённый комплекс исключительных прав. Соответственно лицо, пользующееся результатами интеллектуальной деятельности, задействует комплекс деловой репутации компании и коммерческого опыта франчайзера. Поэтому недостатки в деятельности пользователя с большой вероятностью могут сказаться на репутации бренда. Кроме того, потребитель уверен в том, что он приобретает товар, работы или услуги именно у владельца исключительных прав и у него складываются соответствующие представления о бренде.

Существует множество известных зарубежных франшиз, которые всегда «на слуху», например, «Subway», «Burger King» и т.д. В России же представлены такие популярные франшизы, как сеть автозаправочных станций «Лукойл», продуктовые магазины «Пятёрочка», «Магнит» и другие. Известность вышеуказанных брендов накладывает определённую ответственность на исполнителей договора.

Императивными обязанностями правообладателя, в соответствии со статьёй 1031 Гражданского кодекса Российской Федерации, являются передача технической и коммерческой документации, а также проведение инструктирования пользователя и его сотрудников по вопросам осуществления передаваемым комплексом исключительных прав¹.

Корреспондирующими обязанностями пользователя, согласно ст. 1032 ГК РФ, являются использование в предпринимательской деятельности определённых средств индивидуализации правообладателя указанным в договоре образом, соблюдение инструкций, которые направлены на обеспечение соответствия методов, характера использования комплекса исключительных прав тому, как он используется правообладателем. Таким образом, исполнение договора коммерческой концессии имеет достаточно длительный, продолжающийся характер, который связан с непрерывным взаимодействием сторон указанного договора².

Показателен пример из судебной практики гражданка Б. обратилась в суд с иском к ООО «Имидж», ООО Пятигорская меховая фабрика «АЛЕФ» (ООО ПМФ «АЛЕФ») о защите прав потребителя, взыскании денежных средств, компенсации морального вреда. В обоснование иска она сослалась на то, что приобрела у ООО «Имидж» полупальто производства ООО ПМФ «АЛЕФ». Она относилась к вещи бережно и внимательно. Вместе с

¹ Лантев Г.А. Практика применения договора коммерческой концессии в современной российской правовой действительности // Юрист. 2014. N 11. С. 31 - 33. Текст непосредственный.

² Джинджолия К.К. Договор коммерческой концессии и франчайзинг в экономической деятельности: проблемы регистрации и исполнения // Право и экономика. 2020. N 9. С. 49 - 55. Текст непосредственный

тем, через небольшое время на изделии проявились скрытые дефекты, при этом нарушений правил эксплуатации экспертизой обнаружено не было.

Товар, который был приобретён истцей, имеет товарный знак «АЛЕФ» Меховая компания («ALEF» Fur Company), обладателем исключительного права на который является ответчик ООО ПМФ «АЛЕФ». В соответствии с абзацем 2 статьи 1034 ГК РФ по требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю товаров правообладателя, правообладатель отвечает солидарно с пользователем.

В связи с вышесказанным, в силу приведенных норм ответчик ООО ПМФ «АЛЕФ» как правообладатель товарного знака «АЛЕФ» несет солидарную ответственность с пользователем товарного знака за качество изготавливаемой продукции. И поскольку истце был продан товар ненадлежащего качества, Судебная коллегия по гражданским делам Московского областного суда признала, что Б. правомерно требует взыскания с ООО ПМФ «АЛЕФ» уплаченной денежной суммы за меховое полупальто (**Апелляционное определение Московского областного суда от 18.03.2019 по делу N 33-6544/2019**³).

Таким образом, действия пользователя в рамках договора коммерческой концессии оказывают огромное влияние как на деловую репутацию правообладателя определённого средства индивидуализации и других передаваемых прав на объекты интеллектуальной собственности, так и на возможность наступления солидарной или субсидиарной ответственности за ненадлежащее исполнение обязательств пользователем.

Смысл договорных отношений, оформляемых коммерческой концессией, заключается в расширении бизнеса владельца исключительных прав на средства индивидуализации путём добросовестной предпринимательской деятельности пользователя – местного участника единой сети определённой франшизы. Поэтому важное значение для исполнения договора имеет то, как стороны сотрудничают в плане предоставления друг другу необходимой информации и то, как предпринимают меры по неразглашению конфиденциальной информации.

В первую очередь правообладателю следует передать пользователю такие сведения, как информация о зарегистрированных товарных знаках (знаках обслуживания) или его коммерческом обозначении, иных принадлежащих правообладателю объектах интеллектуальной собственности (произведениях науки, искусства, программах ЭВМ, и т.д.), сроках охранных документов на результаты интеллектуальной деятельности⁴,

Важным также видится передача информации о иных пользователях, уже работающих по аналогичным договорам коммерческой концессии, так как данные сведения помогут провести анализ финансовых результатов других владельцев франшиз в данной сфере предпринимательской деятельности. Указанную информацию целесообразно передавать на преддоговорной стадии⁵.

Другое дело показывает то, как важно при исполнении договора коммерческой концессии осуществлять взаимовыгодное сотрудничество, в том числе предоставления сторонами друг другу всех необходимых для совершения регистрационных действий документов.

ООО «Хлеб-Мастер» обратилось в Арбитражный суд с иском к ИП Стерлядеву О.Ю. о расторжении договора коммерческой концессии и взыскании неосновательного обогащения. Истец мотивировал свои требования тем, что ответчик не исполнил

³ Апелляционное определение Московского областного суда от 18.03.2019 по делу N 33-6544/2019 // Справочно-правовая система Консультант плюс. URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SOCN&n=1171086&ysclid=lgdwz189b7601037549#ZXVSEbT2Be7QQ9Wg1> – Режим доступа: свободный. – Текст: электронный.

⁴ Косьяненко Е.М. Особенности исполнения информационных обязательств сторонами договора коммерческой концессии // Юрист. 2019. N 8. С. 57 - 62. Текст непосредственный.

⁵ Слесарев С. Франчайзинг. Суды о том, почему важно читать договор // Юридический справочник руководителя. 2021. N 7. С. 15 - 20. Текст непосредственный.

предусмотренные договором обязательства: не передал истцу комплекс исключительных прав и не произвел государственную регистрацию договора.

Суды, при рассмотрении дела, пришли к выводу о том, что сторонами данного договора были согласованы и выполнены все условия по предоставлению и использованию исключительных прав. Обязанность ответчика по регистрации предоставления права на использование исключительных прав условиями договора была поставлена в прямую зависимость от обязанности истца предоставить полный пакет документов для государственной регистрации. Но указанные действия истец не осуществил. Данный факт не способствовал ответчику осуществить необходимые действия по регистрации договора коммерческой концессии при фактическом использовании прав, в связи, с чем пришел к выводу о том, что оснований для расторжения договора не имеется.

Суд по интеллектуальным правам подчеркнул, что обязательственные отношения из договора возникают независимо от государственной регистрации. Данный договор уже с момента достижения сторонами соглашения по всем его существенным условиям влечет определённые правовые последствия для сторон. В материалах дела отсутствовали доказательства того, что без государственной регистрации предоставления права использования товарного знака истцу не была предоставлена возможность использовать товарные знаки и ноу-хау⁶.

Суть исполнения обязательств по договору коммерческой концессии состоит в том, что пользователь использует в своей предпринимательской деятельности определённые средства индивидуализации товаров, работ, услуг и иными исключительными правами, принадлежащими правообладателю. Надлежащее исполнение условий договора предполагает соответствующее обеспечение качества товаров или работ, так как от этого зависит деловая репутация бренда франчайзера⁷.

Известные во всём мире бренды по типу Baskin Robbins, Lacoste ассоциируются у потребителей именно с этими компаниями, а не российскими производителями, продающие товары по договору коммерческой концессии. Поэтому важно, чтобы создавались особые механизмы защиты деловой репутации правообладателя и были возможности возместить им убытки от ненадлежащего исполнения договора путём, например, продажи некачественного товара или предоставление услуг, не соответствующим требованиям бренда.

Правообладатели в отсутствие законодательно закреплённых способов защиты деловой репутации их бренда сокращают долю пользователей в своём бизнесе. Соответственно для эффективной работы договорной конструкции коммерческой концессии необходимы и способы защиты прав франчайзера от ненадлежащего исполнения пользователем обязательств по договору.

Таким образом, необходимо внести некоторые изменения в сфере правового урегулирования договора коммерческой концессии. В связи с тем, что правообладатель подвержен определённому риску, так как пользователь может на своё усмотрение использовать в предпринимательской деятельности исключительные права, переданные по договору, в том числе производить некачественные товары, осуществлять работы, не соответствующие требованиям, предъявляемым договором, необходимо внести в Гражданский кодекс РФ нормы о возмещении вреда, который может быть нанесён деловой репутации франчайзера (так называемый репутационный вред).

⁶ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 08.02.2021 N C01-1778/2020 по делу N A65-3443/2020// Информационно-правовой портал «Гарант». URL: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/400199438/?ysclid=lgdx9vov7k246948273> Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁷ Новоселова Л.А. Право интеллектуальной собственности. Авторское право: Учебник. Т. 2. М.: Статут, 2017. С. 164 - 166. Текст непосредственный.

Кроме того, в связи со злоупотреблением сторонами договора коммерческой концессии обязательства о регистрации перехода исключительных прав, следует обязать правообладателя в течение года произвести данные регистрационные процедуры, а пользователя предоставить необходимые для этого с его стороны документы.

Целесообразным также видится создание Федерального закона «О коммерческой концессии», в котором следует привести к единообразию терминологию, устранить противоречия между нормами отечественного и международного права.

Указанные изменения могут качественно повлиять на проблемы, возникающие при исполнении договора коммерческой концессии.

Педань София Владимировна - обучающаяся Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Караваев Николай Викторович - заведующий кафедрой гражданского и семейного права, доцент кафедры гражданского и семейного права Волго-Вятского института (филиала) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Доступ к Интернету: право человека или универсальная услуга?

Современный мир невозможно представить без информационных технологий, особенно не обойтись человеку без Интернета с его уникальными коммуникационными и информационными возможностями. В этом году количество пользователей интернета во всем мире приблизилось к отметке в 3 млрд. В Российской Федерации насчитывается 130 миллионов интернет-пользователей, что составляет практически 90% населения страны¹.

Как следует из ч. 1 ст. 55 Конституции Российской Федерации, предусмотренный в гл. 2 перечень основных прав и свобод не является исчерпывающим². В связи с переходом в постиндустриальное общества, развитием науки и техники происходит постоянное расширение круга прав и обязанностей человека. В связи с этими изменениями важным является вопрос о возможности признания права на доступ к сети Интернет в качестве самостоятельного конституционного права.

Пользование Интернетом, безусловно, позволяет гражданам участвовать в общественной жизни, влиять на развитие своей страны, следить за важными событиями и общаться на больших расстояниях, при этом используя весь спектр своих прав и свобод. Ограничение доступа к Интернету в значительной степени уменьшает такие возможности. В научной среде распространяется подход, согласно которому права человека в «реальном» мире имеют свое «цифровое отражение» в виртуальном мире. При этом непосредственно самого права на доступ к сети Интернет в Основных законах многих стран не выделяется, в том числе и у нас.

Развивая проблемы закрепления права на доступ к сети Интернет, можно утверждать о его неоднозначности в силу двоякого закрепления на международной арене. Общеизвестно, что международные акты в области прав человека принимались задолго до того, как появилась различные информационные технологии. Но со временем они приспособляются под «новую среду». Исходя из этого право на доступ к интернету может рассматриваться как право нового «цифрового» поколения прав человека, что вызывает неоднозначную оценку среди юристов-международников, как теоретиков, так и практиков. В основном вопрос стоит в том, можно ли признать это новым правом людей или же бесплатный и безграничный доступ человека к Интернету – услуга, предоставляемая всем на равных условиях? Рассмотрим две точки зрения подробнее.

Совет ООН по правам человека в 2012 г. впервые принял резолюцию, посвященную свободе слова в интернете, в которой подтвердил важность защиты прав человека в онлайн-среде также как и в офлайн-среде. При этом Совет настаивал на том, чтобы

¹РИА Новости : [официальный сайт]. – URL: <https://ria.ru/20220928/polzovateli-1819992787.html?ysclid=lc23g51v2w328269215>

² Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с изменениями от 01.07.2022) // СПС КонсультантПлюс.

государства облегчили доступ к Интернету для всех слоев населения³. Не отстает от ООН и Совет Европы. Так, в 2003 году Комитет Министров Совета Европы в Декларации о свободе коммуникаций (общения) в интернете впервые призвал государства-члены «содействовать и поощрять доступ для всех к интернет-связи и информационным услугам на недискриминационной основе по доступной цене»⁴.

Отметим и Рекомендации Совета Европы от 2014 г. «Руководство по правам человека для Интернет-пользователей». В содержательном плане, в отношении доступа к Интернету в нем предусматривается возможность ограничения такового на основании решения суда: «Доступ к интернету является важным средством для Вас, чтобы воспользоваться своими правами и свободами и для участия в демократии. Поэтому Вы не должны быть отключены от Интернета против Вашей воли кроме как на основании решения суда»⁵. Развивая данную мысль, можно сделать вывод о том, что если доступ к Интернету может ограничиваться только по решению суда, то значит, речь идет об ограничении именно права пользователя Интернета.

Закрепление права на доступ в Интернет закрепляется как на государственном, так и на международном уровнях, но встречается довольно редко. Иногда это право формулируется и в судебных актах. К примеру, в Конституции Португалии в ч. 6 ст. 35 закрепляется: «каждому гарантируется свободный доступ к информационным сетям общественного пользования»⁶.

В 2000 году в Эстонии был принят Закон о публичной информации, в котором доступ к Интернету провозглашен одним из основополагающих прав человека и гражданина⁷. С этого же года в Конституции Эстонии содержится положение, согласно которому все граждане этой страны имеют право на доступ к Интернету.

Закрепление права на доступ к сети Интернет, как говорилось выше, закрепляется не только в Законах, но и презюмируется в судебных актах. Интересен опыт Коста-Рики. Несмотря на то, что в Конституции данной страны право на доступ в глобальную компьютерную сеть не отражено, Конституционный суд Коста-Рики в решении по делу №10627 от 18 июня 2010 года пришёл к выводу об отнесении данного доступа к основным правам человек⁸. Суть жалобы сводилась к тому, что заявителю отказали в обустройстве необходимой инфраструктуры для подключения Интернет, что, по его мнению, нарушает его право на доступ к Интернету. Суд встал на сторону заявителя и указал на данный доступ как на необходимый инструмент для реализации основных прав человека. В этом же решении на костариканский институт электроэнергетики наложили обязательство оказывать поддержку услуг электросвязи общего пользования, в том числе Интернета.

Право на доступ к Интернету как универсальную услугу закрепляет Директива ЕС об универсальной услуге (2009/136/ЕС), которая устанавливает, что каждый в ЕС должен иметь доступ к минимальному перечню электронно-коммуникационных услуг хорошего качества и по доступной цене, включая доступ к Интернету. Кодекс Европейского Союза об

³Резолюция Совета Организации Объединенных Наций по правам человека «Поощрение, защита и осуществление прав человека в Интернете» от 29.07.2012, A/HRC/20/L.13. Режим доступа: <http://daccess-ods.un.org/TMP/5262201.42841339.html>. (дата обращения: 20.12.2022).

⁴Declaration on freedom of communication on the Internet, adopted on 28 May 2003 at the 840th meeting of the Ministers' Deputies. – Access mode: <https://wcd.coe.int/ViewDoc.jsp?id=37031>. (дата обращения: 20.12.2022).

⁵Council of Europe Draft Guide on Human Rights for Internet Users. Available at: <http://www.coe.int/t/information/society/Rights%20of%20Internet%20Users/Draft%20Council%20of%20Europe%20Guide%20on%20Human%20Rights%20for%20Internet%20> (дата обращения: 15.12.2022).

⁶Конституция Португальской республики : [сайт]. URL: <https://legalns.com/download/books/cons/portugal.pdf?ysclid=lc277ultny333122766> (дата обращения: 12.12.2022).

⁷Закон о публичной информации (Эстония) // Право знать: история, теория, практика. 2002. № 5–6 (65–66). С. 40 – 41.

⁸Constitutional Judgment 3-3-1-5-09. URL: <https://www.riigikohus.ee/en/constitutional-judgment-3-3-1-5-09> (дата обращения: 12.12.2022).

онлайновых правах также дублирует указанное положение Директивы⁹. Следует отметить, что Кодекс не предусматривает создание новых прав, а является повторением уже существующих прав и принципов.

В законодательстве Российской Федерации общедоступные телекоммуникационные услуги определены как минимальный набор определенных услуг стандартного качества, доступный всем потребителям на всей территории нашей страны. В статье 57 Федерального закона №126 «О связи» гарантируется оказание таких универсальных услуг связи как услуги телефонной связи, услуги подвижной радиотелефонной связи и услуги по передаче данных и предоставлению доступа к информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", оказываемые с использованием точек доступа¹⁰. Как видно из перечня, наше национальное доказательство пока закрепило доступ к Интернету как универсальную услугу, не называя его новым правом человека.

Доступ к Интернету как универсальную услугу дублирует и Распоряжение Правительства РФ №437 «О возложении обязанности», где указывается, что открытое акционерное общество «Ростелеком» ответственен за оказание услуг связи на всей территории нашей страны¹¹. На официальном сайте «Ростелеком» Интернет как раз входит в перечень универсальных услуг: «Каждый может получить доступ в интернет через коллективные точки доступа в населенных пунктах с численность жителей 250-500 человек, вошедших в проект устранения цифрового неравенства - эту возможность обеспечивает государство»¹².

Рассматривает доступ к сети Интернет в качестве универсальной услуги и американский ученый, «отец Интернета», Винтон Серф. В своей статье в 2012 году он аргументирует свою позицию тем, что Интернет является мощным инструментом реализации прав человека, но доступ к нему не является правом самим по себе¹³. При этом один из Судей Европейского суда по правам человека, выступая на конференции «Наш интернет – наши права, наши свободы – навстречу Стратегии Совета Европы об управлении интернетом» в 2011 году обозначил следующую проблему: признание базовым правом доступ человека в Интернет повлечет за собой обязанность государства обеспечить этот доступ каждому гражданину и разработать средства защиты от посягательств на это право как со стороны государства, так и со стороны самого человека. Сейчас же такой механизм пока не разработан в должной мере ни на международном уровне, ни национальном. При этом провести у себя Интернет может любой человек, но для этого необходимы как специальные средства, так и финансовые вложения.

Действительно, характерным принципом всех прав человека является их всеобщность – т.е. принадлежность всем, без исключения и неотчуждаемость. Для доступа в Интернет человеку необходимо оплатить данные услуги у провайдера. Если оплата в указанные сроки не поступит, доступ в Интернет будет ограничен компанией, предоставляющей эту услугу. Можно ли признать фундаментальным правом то, что необходимо ежемесячно оплачивать? Думаем, нет. Для того, чтобы право на доступ к сети Интернет признали правом человека, необходимо продумать его финансовую составляющую.

Таким образом, право на доступ к информационно-телекоммуникационным сетям общего пользования в ближайшем времени может быть закреплено на конституционном

⁹Code of EU Online Rights Luxembourg: Publications Office of the European Union — Luxembourg, 2012. 24 p. <https://ec.europa.eu/digital-agenda/sites/digital-agenda/files/Code%20EU%20online%20rights%20EN%20final%202.pdf> (дата обращения: 20.12.2022).

¹⁰Федеральный закон от 07.07.2003 N 126-ФЗ (ред. от 14.07.2022) «О связи» // СПС «КонсультантПлюс»

¹¹Распоряжение Правительства РФ от 26.03.2014 N 437-р «О возложении обязанности»

¹²Ростелеком.ру : [Официальный сайт]. URL: <https://kirov.rt.ru/homeinternet/uus?ysclid=lc3aa0cq4p178266352> (дата обращения: 20.12.2022).

¹³Vinton G. Cerf . Internet Access Is Not a Human Right. - URL: <http://www.nytimes.com> (дата обращения: 21.10.2017).

уровне в качестве самостоятельного личного права, но для этого необходимо продумать полноценный механизм защиты и контроля за соблюдением такого права, закрепить его неотчуждаемость и всеобщность. Такой шаг станет следствием повышения значимости сетевых отношений в жизни большинства людей, предоставления посредством Интернет все большего числа государственных и муниципальных услуг.

Петрова Евгения Александровна – обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Юрчак Екатерина Валерьевна - доцент Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Раздел доли общества с ограниченной ответственностью при разводе супругов

В настоящее время в рамках экономического развития страны и доступности финансовых инструментов поддержки, общей тенденцией является открытие супругами собственного совместного бизнеса в организационно-правовой форме общества с ограниченной ответственностью.

Создавая бизнес, выбирая сферу и форму его ведения, супруги вправе как учредить новое общество, так и купить долю в уже существующем обществе, то есть «приобрести бизнес».¹

Однако как быть в случае, если бизнес был зарегистрирован на одного из супругов, и в силу обстоятельств встаёт вопрос о расторжении брака и разделе общего имущества сторон?

В первую очередь, стоит отметить, что к общим имуществом супругов, в соответствии с семейным кодексом являются: движимые и недвижимые вещи, доходы каждого из супругов, материальные вещи, ценные бумаги, пай, вклады, доли в капитале и иное нажитое супругами совместно в период брака имущество, независимо от того, на чье имя из супругов оно приобретено, или на чье имя были внесены денежные средства.²

Уточняя стоит добавить, что выделяются режим имущества супругов, регулируемый брачным договором и законный режим имущества супругов.

При заключении брачного договора, супруги на основании соглашения могут определить имущество, которое нажито в период брака, а в момент отсутствия брачного договора между супругами, то есть при законном режиме – все совместное имущество является общим.

Если раздел имущества происходит при отсутствии брачного договора, то есть по закону, тогда будет применяться ст. 254 ГК РФ.

Семейный кодекс РФ регулирует проведение раздела имущества супругов, в частности определения долей при законном режиме, а именно, что доли супругов являются равными.

Однако имеется исключение, например, п. 2 ст. 39 СК РФ утверждает, что: «Суд вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе исходя из интересов несовершеннолетних детей и (или) исходя из заслуживающего внимания интереса одного из супругов, в частности, в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи».

¹ Юридическая судьба бизнеса при расторжении брака и наследовании: монография / отв. ред. И. В. Ершова, А. Н. Левушкин. Москва: Проспект, 2019. 480 с. ISBN 978-5-392-28457-3 DOI 10.31085/9785392284573-2019-480

² "Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 19.12.2022)

При этом безусловным считается, что один из супругов в курсе совершения сделки и согласен с ее заключением, при совершении любых сделок по распоряжению их общим имуществом вторым супругом.³

Стоит отметить, что из вышеуказанного правила также имеются исключения. Данный факт отражен в ст. 35 СК РФ, где сказано, что для заключения одним из супругов сделки по распоряжению имуществом, в обязательном порядке необходимо нотариально заверенное согласие другого супруга, по всем сделкам с имуществом права на которое подлежат государственной регистрации, сделкам, для которых установлена обязательная нотариальная форма, или сделкам, подлежащим обязательной государственной регистрации.

Также безусловно общим нажитым имуществом супругов является и доля в уставном капитале юридического лица, доля дающая право на участие в управлении его деятельностью и на получение прибыли от данной деятельности и соответственно в случае развода супругов, она также будет подлежать разделу.

Конституционным судом Российской Федерации ранее было установлено, что долю, как объект гражданского права, нельзя рассматривать как набор имущественных прав, так как ее обладатель имеет определенные обязанности. При этом практика сформировала некоторые устоявшиеся формы раздела между супругами указанной доли общества, в частности такие как:

- Доля в обществе в полном объеме остается за одним из супругов, что при этом второму материально компенсируется;

- Деление доли пополам между супругами по ½ части доли;

- Продажа доли и раздел вырученных денежных средств пополам между супругами;⁴

Затрагивая имеющуюся проблематику в данном вопросе, отметим, что зачастую затруднение вызывает вопрос о реальной рыночной стоимости разделяемой доли, так как реальная и номинальная стоимость как правило разнятся. По устоявшейся практике данная проблема разрешается только путем экспертизы и установления экспертной оценки действительной стоимости доли.

Рассматривая вопрос на примере, традиционного раздела доли равноценно между супругами, стоит сказать о его неоднозначности и сложности на практике ввиду того, что данный раздел затрагивает как имущественные отношения супругов, так и так и корпоративные отношения.

По смыслу ст. 21 Закона об ООО, доля в обществе переходит к другому собственнику путем совершения сделки или в порядке правопреемства или на ином законном основании. При этом в момент продажи доли одного участника общества, согласие других на совершение сделки не требуется, если иное не установлено в уставе общества.⁵ При этом, ст. 21 Закона об ООО позволяет внести в устав правила, регламентирующие отчуждение доли участником общества в пользу самого общества или другого участника. Однако такие запреты и правила не могут быть введены в результате раздела имущества супругов.

Предположим, что в уставе общества был прописан запрет на отчуждение доли без согласия других участников общества.

Анализ судебной практики по делу, в котором ставился вопрос о разделе доли общества между супругами при наличии возражения одного из участников общества,

³ Левушкин А. Н. Реформа семейного законодательства: совершенствование структуры Семейного кодекса Российской Федерации и правового регулирования отдельных брачно-семейных отношений // Актуальные проблемы российского права. 2017. No 5.

⁴ Определение Конституционного Суда РФ от 03.07.2014 N 1564-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Соловьевой Татьяны Алексеевны на нарушение ее конституционных прав положением пункта 2 статьи 21 Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью"

⁵ Федеральный закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ (ред. от 16.04.2022) "Об обществах с ограниченной ответственностью"

показывает следующее: решением суда первой инстанции доля была оставлена за собственником доли, а супругу была выплачена половина стоимости доли.

Суд апелляционной инстанции с решением суда первой инстанции при этом не согласился и решил разделить долю общества между супругами и сослался на п. 4,5,7,8 ст. 21 Закона об ООО. Суд сослался на положения Устава общества, согласно которому участник общества вправе продать или осуществить отчуждение иным образом своей доли третьим лицам при условии получения согласия на совершение такой сделки других участников общества. Однако, содержание устава общества не содержит запрета на возможность перехода права на доли в уставном капитале общества к третьим лицам без согласия всех участников общества, в том числе при переходе доли к третьим лицам на ином законном основании (то есть не на основании сделки).⁶

Таким образом, как мы видим в соответствии с Законом об ООО и уставом общества, согласие других участников общества на переход доли к третьим лицам не требуется, это положение распространяется также и на раздел общего имущества супругов.

Стоит отметить, что в данном положении существуют и другие варианты исхода, в соответствии с которыми раздел доли невозможен, а второму супругу материально компенсируется стоимость его части доли.

Общеизвестно что на основании положений СК РФ супруги равны в своих правах собственника по отношению к их общему имуществу. Предполагается их паритетное начало в праве собственности на это имущество и в праве определения его дальнейшей судьбы. При этом как мы помним, в Законе об ООО содержится запрет против продажи либо отчуждения доли иным образом доли.

В свою очередь, возникает закономерный вопрос: является ли второй супруг лицом, по отношению к которому может быть реализован такой запрет?

Вернемся к паритету сторон в праве собственности на общее имущество. Однако второй супруг не может рассматриваться в качестве такого третьего лица, так как он уже владеет этой долей на праве общей совместной собственности супругов.

Данный вывод подтверждается и судебной практикой, например, арбитражный суд в деле, в котором исследовался вопрос о возможности раздела доли супругов и последствиях такого раздела в частности, пришел к выводу, что «действующее законодательство не предусматривает обязанность бывшего супруга получить согласие других участников общества на переход к нему доли от другого супруга при разделе общей совместной собственности; такой супруг не является для общества третьим лицом в связи с чем, решение общего собрания общества об отказе супругу во включении его в состав учредителей не законно».⁷

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод, что действующее законодательство не предусматривает запрета на раздел доли общества с ограниченной ответственностью между супругами в натуре.

Таким образом, в случае раздела доли общества между супругами при их разводе каждый из супругов вправе не только требовать компенсации половины действительной стоимости такой доли, но и требовать раздела доли между супругами в натуре.

⁶ Федеральный закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ (ред. от 16.04.2022) "Об обществах с ограниченной ответственностью"

⁷ Юридическая судьба бизнеса при расторжении брака и наследовании: монография / отв. ред. И. В. Ершова, А. Н. Левушкин. Москва: Проспект, 2019. 480 с. ISBN 978-5-392-28457-3 DOI 10.31085/9785392284573-2019-480

Пискунов Илья Олегович - обучающийся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Попович Марина Михайловна -доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Понятие «военная служба», «частичная мобилизация», «полная мобилизация»: сходства, различия, проблемы разграничения

Понятия военная служба, мобилизация очень часто приходится слышать в средствах массовой информации ввиду нынешней ситуации в стране и в мире.

С первого взгляда, эти два понятия совершенно разные, однако, это далеко не так. В данной статье будут проанализированы понятия военная служба, частичная мобилизация, полная мобилизация.

Первые воинские формирования с признаками регулярной армии появились в России в середине XVI века. 1 октября 1550 года Иван Грозный издал указ «Об испомещении в Московском и окружающих уездах избранной тысячи служилых людей», в соответствии с которым были организованы стрелецкие полки («огнестрельная пехота») и постоянная сторожевая служба, а «наряд» артиллерии выделен в самостоятельный род войск. Кроме того, царем была упорядочена система комплектования поместного войска, установлено постоянное пребывание на службе в мирное и военное время, организовано централизованное управление армией и ее снабжение¹.

На сегодняшний день военная служба претерпела множество изменений. Понятие военной службы нормативно закреплено в статье 2 Федерального закона от 28.03.1998 №53-ФЗ (ред. от 14.04.2023) «О воинской обязанности и военной службе»² (далее – Федеральный закон №53-ФЗ). Военная служба – это особый вид федеральной государственной службы исполняемой гражданами РФ, иностранными гражданами в особых государственных органах, таких как Вооруженные Силы Российской Федерации и т.д. К военной службе допускаются строго с 18 лет, также она может осуществляться по призыву и на контрактной основе. Военной службе по призыву принадлежат мужчины с 18 до 27 лет, годные по состоянию здоровья. Военная служба по призыву является обязанностью, предусмотренной статьей 59 Конституции Российской Федерации³.

Военная служба по контракту регламентируется статьей 34 Федерального закона №53-ФЗ. На контрактную службу принимаются как граждане пребывающие, так и не пребывающие в запасе, в том числе и женщины. Такая служба характеризуется своей добровольностью и профессионализмом.

Проанализировав понятие «военная служба», изучим понятия «частичная мобилизация», «полная мобилизация». Понятие «мобилизация» нормативно закреплено в

¹ Статья с информационного портала РИА Новости // URL: <https://ria.ru/20210410/rosarmiya-1727348634.html> , (Дата обращения: 13.05.2023), Режим доступа: свободный. Текст: электронный

² Статья 2 Федерального закона от 28.03.1998 №53-ФЗ (ред. от 14.04.2023) «О воинской обязанности и военной службе» / URL: <http://pravo.gov.ru>, 14.04.2023 (Дата обращения: 13.05.2023), Режим доступа: свободный. - Текст: электронный

³Статья 59 Конституции Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // URL: <http://pravo.gov.ru>, 06.10.2022. (Дата обращения: 13.05.2023), Режим доступа: свободный. Текст: электронный

Федеральном законе от 26.02.1997 №31-ФЗ (ред. от 04.11.2022) «О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон №31 – ФЗ) (статья 1)⁴.

Под мобилизацией в Российской Федерации понимается комплекс мероприятий по переводу экономики Российской Федерации, экономики субъектов Российской Федерации и экономики муниципальных образований, переводу органов государственной власти, органов местного самоуправления и организаций на работу в условиях военного времени, переводу Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований, органов и специальных формирований на организацию и состав военного времени. Комплекс мероприятий, проводимых при объявлении общей или частичной мобилизации в Российской Федерации, определяется в соответствии с настоящим Федеральным законом, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. Проанализировав понятие, можно сделать следующие выводы:

1. Мобилизация — это не только призыв граждан на военную службу, но и некий комплекс мероприятий, осуществляемый органами государственной власти.

2. Законодатель полагает, что частичная и всеобщая (полная) мобилизация отличаются по объему проводимых мероприятий, при этом не раскрывая каких именно, он лишь отсылает нас к другим нормативным актам, которых до недавнего времени не было;

21 сентября 2021 года Президентом РФ была объявлена частичная мобилизация, был издан Указ Президента РФ от 21.09.2022 №647 «Об объявлении частичной мобилизации в Российской Федерации»⁵ (далее – Указ). Указ носит беспрецедентный характер, так как в современной истории России мобилизация никогда не объявлялась. Лишь в СССР, в 1941 году была проведена всеобщая мобилизация. Указ приравнивает мобилизованных граждан к военным по контракту, в частности уровень денежного содержания у обеих категорий, согласно документу, одинаков. Уникальность Указа заключается также в том, что он распространяет свое действие и на служащих по контракту. С момента издания Указа, контракты продолжают действовать до окончания мобилизации, сокращен перечень оснований увольнения военнослужащего, теперь этот перечень выглядит следующим образом:

а) по возрасту - по достижении ими предельного возраста пребывания на военной службе;

б) по состоянию здоровья - в связи с признанием их военно-врачебной комиссией не годными к военной службе, за исключением военнослужащих, изъявивших желание продолжить военную службу на воинских должностях, которые могут замещаться указанными военнослужащими;

в) в связи с вступлением в законную силу приговора суда о назначении наказания в виде лишения свободы.

Как мы видим, перечень сокращен в несколько раз по сравнению с Федеральным законом №31-ФЗ.

Анализируя понятие мобилизации, необходимо поговорить о том, как проходит призыв в ее рамках. Призыв на военную службу по мобилизации регулируется ст. 17 Федерального закона №31-ФЗ⁶. К примеру, как таковому призыву относятся:

⁴ Статья 1 Федерального закона от 26.02.1997 №31-ФЗ (ред. от 04.11.2022) «О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской Федерации» // URL: <http://pravo.gov.ru>, 04.11.2022 (Дата обращения: 13.05.2023), Режим доступа: свободный. - Текст: электронный

⁵ Указ Президента РФ от 21.09.2022 № 647 «Об объявлении частичной мобилизации в Российской Федерации» / «Российская газета», № 213, 22.09.2022.

⁶ Статья 17 Федерального закона от 26.02.1997 №31-ФЗ (ред. от 04.11.2022) «О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской Федерации» // URL: <http://pravo.gov.ru>, 04.11.2022 (Дата обращения: 13.05.2023), Режим доступа: свободный. Текст: электронный

1) Граждане, пребывающие в запасе. А именно: уволенные с военной службы с зачислением в запас Вооруженных Сил РФ; не прошедшие военную службу в связи с освобождением от призыва на военную службу; прошедшие альтернативную гражданскую службу, и ряд других категорий.

2) Граждане, не имеющие право на отсрочку от призыва на военную службу по мобилизации.

То есть военной службе подлежат лишь те граждане, которые попали в запас, а попасть в запас вооруженных сил можно в том числе пройдя военную службу по призыву или контракту.

Важно упомянуть о социальных гарантиях мобилизованных. 20 октября 2022 года, во исполнение Указа Президента РФ, а равно поддержки мобилизованных лиц, Правительство РФ, приняло Постановление № 1874 «О мерах поддержки мобилизованных лиц». Согласно данному документу для рассматриваемой категории граждан предусматриваются следующие налоговые гарантии: продление сроков уплаты налогов, сборов и страховых взносов, за рядом исключений (НДФЛ, налога на прибыль организаций, и др.). Речь идет о тех обязательных платежах, которые начисляются в период прохождения мобилизованным военной службы и последующих трех месяцев включительно⁷. Также есть ряд трудовых гарантий, например введена статья 351.7 Трудового кодекса Российской Федерации, которая предусматривает приостановление трудового договора с мобилизованным по заявлению работника⁸. Мобилизованные имеют право и на кредитные каникулы по всем потребительским кредитам и займам (включая ипотеку, а также кредитные карты), которые заемщик взял до мобилизации или начала участия в СВО. Также кредитные каникулы распространяются на все кредиты и займы, взятые индивидуальными предпринимателями (в том числе на предпринимательские цели), которые были мобилизованы или участвуют в СВО как добровольцы. Размер кредита и займа, а также их количество не имеют значения. Вместе с тем кредитные каникулы не распространяются на кредиты и займы, взятые на предпринимательские цели членами семьи военнослужащего, которые зарегистрированы в качестве индивидуальных предпринимателей⁹.

Таким образом, понятие мобилизация и военная служба имеют общие черты. Военнослужащие и мобилизованные имеют большое количество социальных гарантий. Тем не менее, законодатель расширяет перечень гарантий для мобилизованных и их семей. Мобилизация носит экстраординарный характер, связана с «отрывом» граждан от привычной им жизни, более того, сроки призыва по мобилизации никак не регламентированы, что, в том числе, отличает ее от военной службы. Остается надеяться на создание уже законодательной базы на случай объявления мобилизации в будущем, так как это позволит в должной мере защитить права мобилизованных.

⁷Пункт 1 Постановления Правительства РФ от 20.10.2022 N 1874 (ред. от 24.03.2023) «О мерах поддержки мобилизованных лиц» // URL: <http://pravo.gov.ru>, 28.03.2023 (Дата обращения: 13.05.2023), Режим доступа: свободный. Текст: электронный

⁸Статья 351.7 Трудового кодекса Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 19.12.2022) // URL: <http://pravo.gov.ru>, 04.11.2022 (Дата обращения: 13.05.2023), Режим доступа: свободный. Текст: электронный

⁹Информация с официального портала Банка России // URL: <https://cbr.ru/faq/voprosy-i-otvety-po-kreditnym-kanikulam-dlya-uchastnikov-special-noy-voennoy-operacii/>, (Дата обращения: 13.05.2023), Режим доступа: свободный. - Текст: электронный

Попов Даниил Сергеевич – обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Шелепина Елена Александровна - заведующий кафедрой гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент.

Правовой режим объектов, генерируемых нейросетью

В настоящее время большой оборот набирают популярность “нейросети”, поскольку объекты которые создаются с помощью них очень схожи с объектами созданными человеком. Возникает проблема, как регулировать правоотношения с объектами созданными нейросетью и кто является автором данных произведений.

Для начала, необходимо понимать, что нейросеть - это тип машинного обучения, при котором компьютерная программа имитирует работу человеческого мозга¹. Следовательно, отсюда следует, что нейросеть сама может создавать объекты гражданских прав, которые должны им защищаться. При создании определенного объекта человеком, можно говорить о создании объектах интеллектуальных прав, то при создании такого же объекта нейросетью это будет сделать затруднительно. Во-первых, нейросеть создает объект на основе множества других объектов размещенных в интернете, следовательно такие объекты могли принадлежать другому собственнику. Во-вторых, в настоящее время не выработана практика признания компьютерных программ собственниками интеллектуальных прав. К тому же, в соответствии с действующим законодательством, признать нейросеть собственником интеллектуальных прав не получится, так как автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого такой результат создан².

Признать разработчика искусственного интеллекта автором объекта интеллектуальной собственности также невозможно, поскольку он создает алгоритмы, на основе которых нейросеть обучается и создает окончательные объекты – в этом и заключается суть нейросетей, имитирующих нейронные связи человеческого мозга. Также, законодатель закрепляет, то что не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ³.

Неоднозначным является практика того, что пользователя нейросети, также нельзя назвать собственником прав на результат её деятельности, поскольку, по общему правилу,

¹ Что такое нейросеть: как устроен человеческий мозг «в цифре» <https://trends.rbc.ru/trends/industry/641157be9a7947d3401fa3e8>

² "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)" от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 05.12.2022). "Собрание законодательства РФ", 25.12.2006, N 52 (1 ч.), ст. 5496.

³ "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)" от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 05.12.2022). "Собрание законодательства РФ", 25.12.2006, N 52 (1 ч.), ст. 5496.

творческого участия при создании результата интеллектуальной собственности он не принимал. Однако в зарубежной практике уже есть случаи признания пользователя нейросети автором её результатов, так американская художница Крис Каштанова создала все изображения для комикса с помощью нейросети, и данное произведение получило правовую охрану. Необходимо понимать, что комикс включает в себя не только изображения, но и концепцию их размещения и сценарий сюжета⁴. В данном случае творческий вклад художницы достаточен для признания ее автором произведения. Следовательно, признавать пользователей нейросети авторами произведений, созданных с её помощью, следует ситуативно, оценивая их творческий вклад в процесс.

В настоящее время законодательно не урегулирован вопрос об объектах созданных нейросетями, но в соответствии с пп. «е» п. 24 Национальной стратегии развития искусственного интеллекта на период до 2030 г., утвержденной Указом Президента РФ от 10.10.2019 № 490, создание комплексной системы регулирования общественных отношений, возникающих в связи с развитием и использованием технологий искусственного интеллекта, является одной из основных задач для России⁵. Однако, в настоящее время, дальше чем данный указ законодательство об урегулировании прав на интеллектуальную собственность объектов созданных с помощью нейросетями не продвинулось.

Российские ученые разделяют две позиции по решению вопроса правового режима объектов созданных нейросетями. Первая точка зрения состоит в том, что необходимо признать правоспособность искусственного интеллекта, это будет давать возможность указывать его в качестве автора результата интеллектуальной деятельности, например картины или сценария к фильму. Так, Р.Р. Сафин и К.А. Маскин, считают пользователя не автором произведения, созданного искусственным интеллектом из-за того, что вопрос о его личном вкладе в создание произведения является сомнительным. Творческий процесс всегда сопряжен с выбором, а в случае с искусственным интеллектом выбор осуществляется нейросетью, предоставившей результат на основе и в процессе ее обучения⁶. Необходимо учитывать, что нейросеть, при создании объекта интеллектуальной собственности руководствуется уже имеющимися навыками, заложенными в него специалистом по машинному обучению, а произведение, создаваемое данным алгоритмом, появляется в результате его самообучения.

Вторая точка зрения состоит в том, что необходимо отказаться от признания правоспособности искусственного интеллекта, отсюда следует, что признать автором результата интеллектуальной деятельности разработчиков искусственного интеллекта или его пользователей является невозможным. С точки зрения В.Н. Синельниковой и О.В. Ревинского следует то, что разработка программы, способной создавать новые объекты авторского права, порождает право авторства на такие объекты у разработчика первоначальной программы хотя

⁴ “Artist receives first known US copyright registration for latent diffusion AI art”
<https://arstechnica.com/information-technology/2022/09/artist-receives-first-known-us-copyright-registration-for-generative-ai-art/>

⁵ Указ Президента РФ от 10.10.2019 N 490

"О развитии искусственного интеллекта в Российской Федерации"

(вместе с "Национальной стратегией развития искусственного интеллекта на период до 2030 года"). "Собрание законодательства РФ", 14.10.2019, N 41, ст. 5700

⁶ Сафин Р.Р., Маскин К.А. Правовое регулирование объектов авторского права, созданных с использованием «нейросети» // Правовое регулирование интеллектуальной собственности и инновационной деятельности : сб. статей научно-методологического семинара. Москва : Проспект, 2018. 157 с.

бы потому, что итогом работы искусственного интеллекта является результат интеллектуальной деятельности «человека-творца»⁷.

Кроме того, некоторые ученые придерживаются иных точек зрения. Так, В.А. Лаптев считает, что в рамках правового регулирования в ближайшей перспективе робот с искусственным интеллектом будет рассматриваться в качестве объекта права. В среднесрочной перспективе искусственный интеллект приобретет правосубъектность и будет выступать полноценным участником отношений, действующим на основе принципов автономии воли в пределах цели его создания – служения на благо человечества. В долгосрочной перспективе правосубъектность будет существовать у искусственного интеллекта уже в виртуальном (цифровом) пространстве, в отрыве от материального мира⁸. Некоторые предлагают создать специальный реестр искусственного интеллекта, так по мнению Ю.С. Харитоновой, целесообразно законодательное закрепление норм о создании общего реестра, в котором регистрировались бы создаваемые нейронными сетями результаты интеллектуальной деятельности. Функционировать реестр должен при помощи технологии распределенных реестров, объединяя и классифицируя включенные в него объекты⁹. Другие, считают что в Гражданский кодекс необходимо ввести понятие «концепт правосубъектности электронного лица» для сложных систем с искусственным интеллектом. Так, П.М. Морхат считает данное понятие «гибридным», так как оно включает в себя элементы и физических, и юридических лиц¹⁰.

Анализируя позиции ученых по вопросу правового режима объектов интеллектуальной собственности созданных искусственным интеллектом, можно сказать, что, несмотря на многообразие подходов и концепций, необходимо руководствоваться принципами рациональности, разумности и справедливости правового регулирования.

В результате проведенного анализа российского и зарубежных концепций и мнений по вопросу правового режима на объекты сгенерируемые с помощью нейросетей. Законодательство это направление практически не регулирует, оно не успевает за современными технологиями. Разнообразие взглядов и подходов масштабно, начиная от предложений о признании правосубъектности нейростей и заканчивая созданием специального реестра. Таким образом, пока что трудно сказать, как будет регулироваться данная отрасль. Однако, необходимо законодателю для более рационального решения данного вопроса сотрудничать с программистами, создающими алгоритмы для нейросетей, ведь только они смогут объяснить специфику её работы. Правоведы, должны прислушиваться к выводам программистов и сделать правильные выводы, отражая их в своих трудах.

⁷ Синельникова В.Н., Ревинский О.В. Права на результаты искусственного интеллекта // Копирайт. 2017. № 4. С. 24–27

⁸ Лаптев В.А. Понятие искусственного интеллекта и юридическая ответственность за его работу // Право. Журнал Высшей школы экономики. 2019. № 2. С. 79–102.

⁹ Харитонова Ю.С. Правовой режим результатов деятельности искусственного интеллекта // Современные информационные технологии и право : монография / МГУ им. М.В. Ломоносова. Юридический факультет ; отв. ред. Е.Б. Лаутс. Москва : Статут, 2019. С. 68–83.

¹⁰ Морхат П.М. Правосубъектность юнитов искусственного интеллекта. Гражданско-правовое исследование. – Москва : ЮНИТИ-ДАНА, 2018. – 420 с.

Рогозина Мария Михайловна, Шмакова Ульяна Сергеевна – обучающиеся Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Шелепина Елена Александровна –заведующий кафедрой гражданского права и гражданского процесса, доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Проблемы гражданско-правовой ответственности при нарушении интеллектуальных прав в сети Интернет

На современном этапе развития общества интеллектуальная сфера деятельности человека выходит на передний план, постепенно вытесняя другие. Информация представляет собой один из самых драгоценных человеческих ресурсов, а основное ее скопление сконцентрировано в глобальной сети Интернет. Сеть дает пользователям возможность неограниченного быстрого доступа к интересующей информации. Разумеется, в таких условиях одной из самых актуальных проблем становится злоупотребление той свободой и легкодоступностью, которые представляет система, что, в свою очередь, ведет к частому нарушению интеллектуальных прав собственности. В науке сложилось множество определений интеллектуальной собственности. Согласно одному из них, интеллектуальная собственность – это материально выраженный и имеющий юридическую, экономическую охрану продукт интеллектуальной деятельности, который зарегистрирован официально выданными документами, обеспечивающими автору исключительное право на его использование¹.

Хотя сама по себе сеть Интернет не имеет как такового отношения к интеллектуальной собственности, она, однако, объединяет в себе множество отдельных информационных объектов, которые принадлежат реальным лицам на праве собственности. Несмотря на все принимаемые меры по защите интеллектуальной собственности, уровень правонарушений в этой области лишь растет. Причин, вызывающих данное явление множество: стремительное развитие информационных технологий, низкая правовая культура общества, а самое главное, отсутствие четкого механизма правового регулирования в области защиты интеллектуальных прав.

Гражданский кодекс РФ (далее – ГК РФ)² относит к результатам интеллектуальной деятельности: произведения литературы, науки и искусств, программы для ЭВМ, базы данных, коммерческие обозначения, исполнения, фонограммы, изобретения, полезные модели и некоторые другие.

¹ Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) // wipo URL: <https://www.wipo.int/portal/ru> (дата обращения: 20.03.2023).

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 24.11.2006 № 318-ФЗ – Ст.1225 (ред. от 11.06.2022) [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «Консультант плюс»

Интеллектуальная собственность охраняется Конституцией Российской Федерации³, Гражданским кодексом РФ⁴, Федеральным законом «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»⁵ и т.д. На международном уровне регулирование происходит по помощи Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений⁶, Всемирной конвенции об авторском праве⁷ и другими.

Общий перечень способов защиты гражданских прав закреплен в статье 12 ГК РФ, а также в общих положениях части 4 ГК РФ. К числу таких способов относятся: признание права, восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда и иные способы⁸.

Основными и наиболее часто встречающимися формами нарушения интеллектуальных прав в сети Интернет являются незаконное копирование и распространение материалов, и в качестве примера можно привести следующий судебный спор. Федосеев Л.Г. обратился в суд с исковым заявлением к индивидуальному предпринимателю Ткачуку Д.С. о защите авторских прав⁹.

Индивидуальный предприниматель Ткачук Д.С. осуществлял печать принта с изображением Президента Российской Федерации В. В. Путина на футболках с надписью «все идет по плану». Ткачук Д.С. в сети Интернет разместил предложение, обращенное к неопределенному кругу лиц, в форме публичной оферты об изготовлении данных футболок. Изображение для принта своего изделия он скачал из интернета, отзеркалил и стал использовать для своего бизнеса без разрешения автора. Автор фотографии – журналист местной газеты – подал на предпринимателя в суд. Он сфотографировал Владимира Путина во время служебной командировки по заданию редакции местной газеты. Журналист в суде обратил внимание на то, что индивидуальный предприниматель Ткачук Д.С. не обращался в его адрес за разрешением использования указанной фотографии, не заключал с ним лицензионный договор на использование произведения либо договор на передачу исключительных прав на произведение. Также Ткачук Д.С. осуществил переработку фотографии, в результате чего был нарушен творческий замысел фотографа.

На основании вышеизложенного, суд решил удовлетворить требования Федосеева Г. Г., взыскать с индивидуального предпринимателя Ткачука Д.С. в пользу Федосеева Л.Г. компенсацию за нарушение исключительного права на произведение в размере 100000 рублей.

³ Конституция Российской Федерации – Ст.44 (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020). URL : <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 21.03.2023). Текст: электронный.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 24.11.2006 № 318-ФЗ Ст.1225 (ред. от 11.06.2022) [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «Консультант плюс»

⁵ Закон Российской Федерации "Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» " от 27 июля 2006 г. № N 149 // Российская газета. 2006 г. № 165. Ст. 14 с изм. и допол. в ред. от 29.12.2022.

⁶ Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 (ред. от 28.09.1979) // Бюллетень международных договоров. 2003. N9 (дата обращения: 20.03.2023).

⁷ Всемирная конвенция об авторском праве (Заключена в г. Женеве 06.09.1952) // СП СССР. 1973. N 24. Ст. 139 (дата обращения: 20.03.2023).

⁸ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 24.11.2006 № 318-ФЗ – Ст.12 (ред. от 11.06.2022) [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «Консультант плюс»

⁹ Решение № 2-818/2017 от 24 декабря 2017 г. по делу № 2-351/2017~М-307/2017// СУДАКТ URL: <https://sudact.ru> (дата обращения: 17.03.2023)

А как защищаются объекты интеллектуальных прав в сети Интернет, если автор произведения не указан? Верховный Суд РФ в одном из определений указал, что «сам по себе факт того, что спорная фотография в настоящее время размещена на различных информационных порталах в сети Интернет в отсутствие сведений об авторстве Цейтлин О.И., не свидетельствует о том, что изображение находится в свободном доступе с возможностью копирования без согласия автора и без выплаты вознаграждения»¹⁰. Следовательно, если автор произведения не указан на Интернет-портале, это не означает, что данное произведение находится в свободном доступе и не охраняется авторским правом, а ссылка на ст. 1276 Гражданского кодекса является ошибочной, так как «информационно-телекоммуникационная сеть "Интернет" не является местом, открытым для свободного посещения».

Решение вопроса, что же можно использовать и заимствовать из сети Интернет, имеет большую практическую значимость, данная тема также актуальна и для студентов. Во избежание негативных последствий, нужно брать материал для своих работ с открытой лицензией (Creative Commons), это значит, что правообладатель разрешил скачивать произведение из открытого доступа с учетом статьи 1286.1 ГК РФ. Такими медиа-продуктами можно пользоваться бесплатно, но существуют некоторые ограничения. В разных типах данной лицензии существуют различные права и обязанности. Например, с лицензией CC0 указывать автора необязательно, а вот при наличии лицензии CC-BY, автора нужно указывать обязательно. Существуют специальные сайты, откуда содержание можно использовать, не нарушая интеллектуальную собственность, например, на сайтах типа Flickr и Unsplash.

Для привлечения лица к гражданско-правовой ответственности необходимо наличие определенных обстоятельств¹¹: во-первых, наличие вреда и (или) ущерба, во-вторых, наличие вины у правонарушителя, в-третьих, противоправное поведение лица, под которым понимается осуществление незаконных деяний не только в форме действия, но и бездействия. Например, не осуществление должных действий в отношении охраняемого права.

Так, резонансным делом, связанным с незаконным распространением материалов в сети Интернет и бездействием информационного посредника, стало дело между управляющим партнером юридической компании «Гаврюшкин и партнеры» Сергеем Гаврюшкиным и соцсетью «ВКонтакте»¹².

Утром 21.05.2020 г. истец опубликовал в социальной сети пост с тремя фотографиями и видеороликом в двух своих группах, а через несколько часов на страницах трех городских сообществ, объединенных общим названием «Мой Миасс», появились публикации с фотографиями и видеороликом Сергея, которые были использованы без согласия автора. Через сутки ситуация повторилась, но на этот раз другие пять сообществ социальной сети разместили фотографии и видеоролик Гаврюшкина. В июле и августе истец направил ряд претензий информационному посреднику - ООО «ВКонтакте» в которых просил удалить информацию об объектах авторского права: трех фотографиях, одном видео и одном литературном произведении, т.е. тексте его поста, опубликованного третьими лицами без его разрешения.

¹⁰ Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 28.01.2020 N 5-КГ19-228, 2-3052/2018/legalacts URL: <https://legalacts.ru/sud/opredelenie-sudebnoi-kollegii-po-grazhdanskim-delam-verkhovnogo-suda-rossiiskoi-federatsii-ot-28012020-n-5-kg19-228-2-30522018/> (дата обращения 25.03.2023).

¹¹ Разуваева А. О Гражданско-правовая ответственность за нарушение интеллектуальных прав в сети Интернет // Государственная служба и кадры. 2021. No 5. С. 168-172. DOI: 10.24411/2312-0444-2021-5-168-172. (дата обращения: 21.03.2023).

¹² Решение от 17 июня 2022 года по делу № А60-9876/2021// СУДАКТ URL: <https://sudact.ru> (дата обращения: 21.03.2023)

Также он просил удалить публикации в отношении него. Но ни одно из его требований удовлетворено не было.

Основной проблемой в данном споре было отнесение фотографий, текста публикации и видеоролика к объекту интеллектуальных прав, так как исходя и прямого толкования статьи 1257 Гражданского кодекса, при создании произведений, являющегося объектом интеллектуальных прав, должен присутствовать творческий элемент. Однако в законе не указано, что понимать под творческим элементом, что является существенной проблемой. Судебная практика говорит о том, что отсутствие уникальности не свидетельствует о создании произведения не творческим трудом. Также стоит отметить, что в гражданском праве существует презумпция творческого характера объектов авторских прав. Она прямо не указана в российском законе, однако следует из системного толкования норм. Помимо этого, в п. 80 постановления Пленума Верховного Суда от 23.04.2019 №10 говорится следующее: «Судам при разрешении вопроса об отнесении конкретного результата интеллектуальной деятельности к объектам авторского права следует учитывать, что, пока не доказано иное, результаты интеллектуальной деятельности предполагаются созданными творческим трудом», что также подтверждает наличие указанной презумпции¹³.

Проблема привлечения ООО «ВКонтакте» к ответственности заключается также и в том, что данная социальная сеть выступает в качестве информационного посредника, а не стороны спора. Но несмотря на предписания ст. 1257 Гражданского кодекса, данная норма содержит оговорку, что информационный посредник не может быть привлечен к ответственности за нарушение интеллектуальных прав третьими лицами, только если он не знал или не мог знать о данном нарушении. А так как истец направлял ряд претензий, которые были проигнорированы ответчиком по данному спору, то суд находит доводы истца обоснованными.

Исходя из всего вышесказанного, суд пришел к выводу о необходимости удовлетворения требований истца. Суд обязал ООО «ВКонтакте» удалить указанные объекты авторского права, а также взыскал судебную неустойку в размере 20 тыс. руб. за каждый календарный день неисполнения судебного акта.

В случае нарушения исключительного права, его обладатель может потребовать также возмещения реального ущерба. Как отмечается в научных источниках, одной из проблем, существующих в этой сфере, является сложность определения размера причиненных убытков, поэтому реализация данного права затруднительна¹⁴. На наш взгляд, необходимо разработать единый принцип исчисления убытков, например, предусмотреть минимальную твердую сумму убытков, от которой суд мог бы отталкиваться при рассмотрении спора.

Другим способом защиты является требование о выплате компенсации морального вреда, однако воспользоваться данной возможностью могут только физические лица при нарушении их личных имущественных прав, поскольку возможность компенсации морального вреда при нарушении имущественных прав авторов и правообладателей в части 4 ГК РФ не предусмотрена, как того требует ст. 151 ГК РФ¹⁵.

¹³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации"// Доступ: СП «Консультант». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_323470/ (дата обращения: 20.03.2023).

¹⁴ Старосельцева М. М., Цуканов О. В. Проблемы гражданско-правовой ответственности при нарушении интеллектуальных прав собственности в сети интернет // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2022. № 2 (94). С. 84–88; doi: 10.35750/2071- 8284-2022-2-84-88.

¹⁵ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 24.11.2006 № 318-ФЗ Ст.151 (ред. от 11.06.2022) [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «Консультант плюс»

Несмотря на актуальность данной темы и довольно детального регламентирования возможных мер защиты, этого зачастую оказывается недостаточно. На современном этапе в законодательстве существует множество пробелов, касающихся урегулирования правоотношений в сфере защиты прав интеллектуальной собственности во всемирной сети. Сложность защиты заключается еще и в том, что все результаты интеллектуальной собственности находятся в открытом доступе, и каждый человек может воспользоваться информацией в своих целях.

Также большой проблемой в изучаемой сфере является отсутствие единого толкования «сети Интернет», терминологии в отношении субъектов, которые могут понести гражданско-правовую ответственность, что затрудняет осуществление привлечения к ответственности правонарушителей и восстановление справедливости.

Об этом свидетельствует и судебная практика, так как в каждом конкретном споре применяются различные способы защиты интеллектуальных прав с учетом их специфики, то есть единой процедуры привлечения к ответственности нет.

На наш взгляд, первым шагом к устранению имеющихся проблем может стать создание единого подхода к терминам и изучаемому явлению.

Также мы считаем необходимым дополнить статью 1257 ГК нормой, раскрывающей содержание творческого элемента при отнесении объекта к интеллектуальным правам.

Усовершенствование законодательства поспособствует минимизации незаконных посягательств.

Румянцев Евгений Леонидович – обучающийся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Матвеева Екатерина Николаевна - доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Некоторые проблемы бремени содержания объектов культурного наследия

Право собственности является базовым институтом гражданского права. Согласно статье 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), собственнику принадлежат право владения, пользования распоряжения, он вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону¹.

Объекты культурного наследия (далее – объекты, ОКН) могут находиться в собственности как юридических, так и физических лиц, ввиду того, что объекты в настоящий момент достаточно широко вовлечены в систему хозяйственных и производственных связей². Актуальность научной статьи определяется небольшим количеством научных трудов других правоведов, более того, право собственности на ОКН имеет ряд особенностей, связанных с его содержанием. Об этом и пойдет речь в данной статье.

Нормативное понятие «объект культурного наследия» закреплено в статье 3 Федерального закона от 25.06.2002 №73-ФЗ (ред. от 20.10.2022) «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» (далее – Федеральный закон №73 – ФЗ). В частности к объектам культурного наследия относятся объекты недвижимого имущества (включая объекты археологического наследия) и иные объекты с исторически связанными с ними территориями, произведениями живописи, скульптуры, декоративно-прикладного искусства, объектами науки и техники и иными предметами материальной культуры, возникшие в результате исторических событий, представляющие собой ценность с точки зрения истории, археологии, архитектуры, градостроительства, искусства, науки и техники, эстетики, этнологии или антропологии, социальной культуры и являющиеся свидетельством эпох и цивилизаций, подлинными источниками информации о зарождении и развитии культуры³.

Часть 3 статьи 44 Конституции Российской Федерации устанавливает обязанность каждого заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры⁴.

Статьей 47.3 Федерального закона №73 – ФЗ установлены требования к содержанию и использованию ОКН. В частности в пункте 1 указана обязанность собственника или иного

¹ «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 №51-ФЗ (ред. от 16.04.2022) / «Российская газета», № 238-239, 08.12.1994, статья 209.

² Овсянникова, Т.Ю., Скуридина, Ю.Б. особенности недвижимых объектов культурного наследия как экономических благ / Вестник Томского государственного университета. 2008. № 312. С. 139

³ Федеральный закон от 25.06.2002 №73-ФЗ (ред. от 20.10.2022) «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» / «Собрание законодательства РФ» 01.07.2002, № 26, ст. 2519, статья 3.

⁴ «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) / [http:// URL: pravo.gov.ru](http://URL:pravo.gov.ru), 06.10.2022 (дата обращения 27.02.2023).

правообладателя осуществлять расходы на содержание объекта культурного наследия и поддержание его в надлежащем техническом, санитарном и противопожарном состоянии⁵.

В отношении каждого ОКН утверждается специальный приказ, издаваемый региональным органом государственной охраны объектов культурного наследия - охранное обязательство. Данным документом устанавливается конкретный перечень работ, необходимых для проведения.

Например, Приказ Комитета по охране объекта культурного наследия Вологодской области №59-О/01-11 от 25.08.20 «Об утверждении охранного обязательства собственника или иного законного владельца объекта культурного наследия регионального значения «Лавки», кон. XIX в. – нач. XX в., расположенного по адресу: Вологодская область, г. Великий Устюг, ул. Красная, д. 102», предусматривает следующие работы по сохранению ОКН: снятие информационных вывесок, очистка фасадов от следов биологических поражений, разработка научно-проектной документации на проведение работ, проведение ремонтно – реставрационных работ⁶. Для каждого вида работ устанавливается определенный срок, при этом учитывается текущее состояние объекта. Более того, большинство работ (разработка научно – проектной документации, ремонтно-реставрационные работы) проводятся исключительно специальными организациями, имеющим лицензию Министерства культуры, а научно – проектная документация должна проходить государственную историко – культурную экспертизу. В рамках хозяйственной деятельности, своими силами, можно лишь демонтировать вывески, блоки кондиционирования, очистить фасады от грибка.

Закономерно возникает вопрос, какие ждут последствия, в случае невыполнения требований охранного обязательства? На поставленный вопрос ответ однозначен – исковое заявление о понуждении исполнению обязательства в натуре. На практике таких дел достаточно много. Например, дело № А13-16813/2022 Арбитражного суда Вологодской области. В исковом заявлении, региональный орган государственной охраны просит собственника исполнить требования охранного обязательства. В частности в просительной части иска указано следующее:

1. В течение 1 (одного) месяца с момента вступления решения суда в законную силу произвести демонтаж наружных блоков кондиционирования со всех фасадов объекта культурного наследия регионального значения «Дом жилой», XIX в. (г. Вологда, Марии Ульяновой, 15);

2. В срок до 1 июня 2023 года очистить от следов биологических поражений цоколь и стены объекта культурного наследия регионального значения «Дом жилой», XIX в. (г. Вологда, Марии Ульяновой, 15)⁷.

Также зачастую органами государственной охраны подаются иски о понуждении к установке информационной надписи на объекте, демонтаже пластиковых окон.

Как правило, подобные исковые заявления удовлетворяются, в связи с чем собственнику приходится принудительно выполнять требования по содержанию объекта.

Однако охранный обязательство на объект может отсутствовать, что же делать в таком случае? На этот вопрос, ответ дал Третий кассационный суд общей юрисдикции в определении по делу № 8Г-4782/2022. В частности суд указал следующее: «вне зависимости

⁵ Федеральный закон от 25.06.2002 №73-ФЗ (ред. от 20.10.2022) «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» / «Собрание законодательства РФ» 01.07.2002, № 26, ст. 2519, статья 47.3

⁶ Приказ Комитета по охране объекта культурного наследия Вологодской области №59-О/01-11 от 25.08.20 «Об утверждении охранного обязательства собственника или иного законного владельца объекта культурного наследия регионального значения «Лавки», кон. XIX в. – нач. XX в., расположенного по адресу: Вологодская область, г. Великий Устюг, ул. Красная, д. 102» / URL: [Документы \(gov35.ru\)](http://Документы.gov35.ru) (дата обращения 27.02.2023)

⁷ Решения Арбитражного суда Вологодской области по делу № А13-16813/2022 от 10.02.2023/ URL: [A13-16813/2022 \(arbitr.ru\)](http://A13-16813/2022(arbitr.ru)) (дата обращения 27.02.2023)

от наличия либо отсутствия охранного обязательства на законного владельца возложена обязанность соблюдения Закона № 73-ФЗ по сохранению и содержанию объекта культурного наследия»⁸. Такой вывод обоснован тем, что большинство объектов имеют большой возраст и проведение работ по их сохранению необходимо всегда.

На практике также возникает ситуация, когда объектами культурного наследия признаются многоквартирные жилые дома. В советское время такие дома находились в собственности муниципалитета, однако в период с 1990 по настоящее время, такие объекты активно приватизировались физическими лицами. Здесь же стоит обратить внимание на то, что законодатель устанавливает, что обязательства собственников жилых помещений, приватизированных гражданами в домах, требовавших капитального ремонта, по выполнению требований к сохранению объекта культурного наследия определяются с учетом обязанности бывшего наймодателя соответствующего жилого помещения производить капитальный ремонт дома в соответствии с нормами жилищного законодательства (п. 1 ст. 56.1 Федерального закона №73 – ФЗ). Однако, как показывает практика, указанное требование не всегда исполняется надлежащим образом. Рассмотрим пример из судебной практики.

В Великоустюгский районный суд Вологодской области обратился Комитет по охране объектов культурного наследия Вологодской области с исковым заявлением о понуждении исполнить требования по проведению работ по сохранению ОКН, являющимся многоквартирным жилым домом. Ответчиками по иску выступают физические лица и орган местного самоуправления. В ходе рассмотрения дела судом было установлено, что комнаты были приобретены физическими лицами в порядке приватизации, а сведений о проведении капитального ремонта предыдущим собственником в суд представлено не было. Принимая во внимание указанные факты, суд возложил обязанность проводить работы по сохранению ОКН на орган местного самоуправления, как на бывшего собственника помещений в жилом доме, не исполнившего обязанность по его капитальному ремонту до передачи расположенных в нем помещений в собственность граждан в порядке приватизации⁹.

Подводя итог, хочется отметить, что право собственности на объекты культурного наследия имеет множество нюансов, связанных с его содержанием, сохранением его внешнего вида, исторического облика, технического состояния. Зачастую собственники даже не подозревают, что их объект недвижимости имеет особый статус и требует дополнительных затрат на содержание. Такое «незнание» в дальнейшем приводит к судебным разбирательствам.

⁸ Определение Третьего кассационного суда общей юрисдикции по делу № 8Г-4782/2022 от 11.07.2022/ URL: [Третий кассационный суд общей юрисдикции \(sudrf.ru\)](https://sudrf.ru) (Дата обращения: 27.02.2023)

⁹ Решение Великоустюгского районного суда Вологодской области по делу №2-698 от 25.01.2023 года / URL: [Великоустюгский районный суд Вологодской области \(sudrf.ru\)](https://sudrf.ru)

Седова Айсель Алаевна – обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Попович Марина Михайловна – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доцент

Модель этажной собственности в России

В соответствии с доктриной гражданского права, на данный момент существуют две модели права собственности на здания и их части:

- настоящая этажная собственность;
- ненастоящая этажная собственность¹.

Под этажной собственностью понимается не только индивидуальная собственность на этаж, но и на помещения, расположенные на этажах.

Модель настоящей этажной собственности предполагает наличие сразу двух прав у каждого из сособственников – индивидуальное право собственности на помещение, расположенное в здании, и право общей долевой собственности на общее имущество в здании, к которому относится имущество общего пользования.

В России на законодательном уровне данная модель была закреплена еще в 1990-г годах.

В п. 4 ст. 141.4 ГК РФ содержится норма, согласно которой в одном здании должно быть образовано как минимум два помещения. Только в таком случае законодатель разрешает регистрировать права на помещения. При этом государственная регистрация прав на помещения влечет прекращение права собственности на здание, согласно п. 1 ст. 287.2 ГК РФ.

В РФ данная модель характеризуется также следующими чертами:

- индивидуальное право собственности на помещение порождает долю в праве общей долевой собственности на земельный участок и общее имущество в здании (п. 2, п. 4 ст. 287.4, п. 1, п. 3, п. 6 ст. 287.5 ГК РФ, п. 2 ст. 287.6 ГК РФ, п. 1 ст. 290 ГК РФ), которыми собственники помещений владеют, пользуются и распоряжаются совместно (п. 4 ст. 287.5 ГК РФ);

- из одного помещения может быть образовано несколько помещений (п. 3 ст. 141.4 ГК РФ). При этом к таким помещениям, образованным из помещения применяются правила ст. 287.5 ГК РФ, регулирующие правоотношения собственников, возникающие по поводу общего имущества собственников вновь образованных помещений (п. 8 ст. 287.5 ГК РФ);

- право собственности на помещение, сочетает в себе констатацию стандартных полномочий собственника и ограничения этих же правомочий собственников с учетом специфики объекта собственности (п. 1 ст. 287.4 ГК РФ, ст. 287.7 ГК РФ);

- законодательство не содержит четких перечня или критериев, с помощью которых можно было бы однозначно отнести то или иное имущество к общему имуществу в здании;

¹ Правовой режим помещения как объекта гражданских прав : диссертация ... кандидата юридических наук : 12.00.03 / Басос Евгения Владимировна; [Место защиты: Всерос. гос. ун-т юстиции]. Москва, 2015. С. 85-86.

- доля собственника в праве на землю и общее имущества пропорциональна площади помещения, которое ему принадлежит;
- несмотря на то, что земля и общее имущество находятся именно в общей долевой собственности, выдел доли в натуре не допускается.

Другой известной моделью собственности является модель ненастоящей этажной собственности. Данная правовая конструкция представляет собой наличие общей долевой собственности на здание и земельный участок. При этом такие доли в праве на собственность не подлежат выделу в натуре, а право пользоваться конкретно определенным помещением возникает на основе права исключительного пользования данными помещением, которое закреплено за каждым из сособственников. Кондоминиумная собственность характеризуется тем, что помещения не являются объектом индивидуального права собственности, а в отношениях долевых сособственников большее значение имеет корпоративная составляющая².

В юридической литературе отмечено, что наличие индивидуального права на помещение позволяет избежать необходимости получать согласие других собственников на продажу или иное возмездное отчуждение своего помещения третьему лицу, а также не дает возможности другим собственникам помещений ссылаться на преимущественное право покупки³.

Действительно, свойственное институту общей собственности право преимущественной покупки, которым наделяются остальные сособственники, может привести к тому, что один из сособственников будет еще сильнее ограничен в распоряжении своей долей, тогда как купля-продажа и иные возмездные сделки в отношении недвижимости заключаются довольно часто. Согласно сведениям Росреестра, в 2020 году в России было зарегистрировано почти 3,7 млн прав собственников на основании договоров купли-продажи вторичной недвижимости, а в 2021 году – 4,2 млн⁴. В большинстве случаев в нормальной ситуации в существовании права преимущественной покупки не заинтересован ни потенциальный продавец, ни потенциальный покупатель, ни сособственники, так как его реализация требует дополнительных временных и материальных затрат, а современная многоэтажная застройка и стоимость права либо на помещение, либо на долю в праве на нее логически говорят о незаинтересованности в укрупнении собственности для большинства сособственников или собственников.

Суханов Е.А. указывает на то, что модель долевой собственности на здание в целом не обязательно должна включать в себя право преимущественной покупки. Так, если право владеть и пользоваться помещениями в таком здании закрепить за сособственниками на основе права пользования или на основе ограниченного вещного права, то это позволит не только индивидуализировать помещения⁵, но и отменить преимущественное право покупки другими собственниками.

Семенова Е.Г. считает, что в условиях модели ненастоящей этажной собственности необходимо на законодательном уровне предусмотреть обязанность сособственников заключать соглашение о порядке пользования, в том числе и обособленными помещениями в здании, подлежащее регистрации и распространяющееся в случае отчуждения доли и на

² Правовой режим помещения как объекта гражданских прав : диссертация ... кандидата юридических наук : 12.00.03 / Басос Евгения Владимировна; [Место защиты: Всерос. гос. ун-т юстиции]. Москва, 2015. С. 85-86.

³ Беспалов Ю.Ф. К вопросу о правовом режиме жилого помещения как объекта гражданских и жилищных прав // Вестник Московского университета МВД России, № 8/2016. С. 41-44. Халдеев А.В. Комната в коммунальной квартире как объект права собственности // Цивилист. Научно-практический журнал. М.: АНО «Юридические программы». 2006. № 1. С. 62-69.

⁴ Сайт Росреестра // Ссылка на электронный ресурс: <https://rosreestr.gov.ru/press/archive/rosreestr-podvyel-rezultaty-statistiki-po-sdelkam-s-ipotekoy-ddu-i-na-vtorichnom-rynke-za-2021-god/> (дата обращения: 08.12.2022).

⁵ Суханов, Е. А. «Жилищная (этажная) собственность» в европейских правовых порядках // Основные проблемы частного права : сб. ст. к юбилею д-ра юрид. наук., проф. А. Л. Маковского. М. : Статут, 2010. С. 300.

новых участников общности. Семенова Е.Г. полагает, что данное соглашение, помимо прочего, может закреплять или аннулировать право преимущественной покупки⁶. Данная мысль является интересной, поскольку возможность выбирать содержания договора является одним из принципов свободы договора, который по нашему мнению должен и распространяться на подобные соглашения между сособственниками, а отсутствие императивной нормы, которая закрепляла бы право преимущественной купли-продажи в отношении доли в праве собственности здание видится разумным ограничением в данной сфере общественных отношений. Долевая собственность на здания точно также может предусматривать исключения из общих положений о долевой собственности, как сейчас происходит ограничение индивидуального права собственности на помещения.

Одним из аргументов в защиту настоящей этажной собственности как наиболее оптимальной и отвечающей интересам потенциальных собственников стоило бы назвать тот, который был одним из основных в качестве причины для возникновения права собственности на помещение – относительная дешевизна помещения по сравнению с правом собственности на здание. Рост городского населения, активный приток жителей привел к тому, что земля в городах подорожала. Помимо этого, строительство дома также являлось дорогостоящим предприятием. Жилья не хватало, и на фоне этого возник новый вид застройки – многоквартирные дома. Это позволяло разместить на земельном участке гораздо больше собственников, а также удешевило содержание дома, поскольку обязанность нести бремя содержания общего имущества несли сразу все собственники в долях. Хотя этот аргумент можно использовать, по сути, для обеих моделей, но мы должны ввести еще одно обстоятельство – передачу в собственность именно помещения в здании, а не долю в праве на него. Данное обстоятельство имеет в глазах собственников положительную коннотацию, так как ассоциируется у них с малоограниченными полномочиями собственников всех прочих вещей, тогда как общая долевая собственность видится изначально проблемной. Фактически оказывается, что собственник помещения точно также сталкивается с тем же кругом проблем, с которыми сталкивается и сособственник.

Сторонники модели этажной собственности, в частности Мейер Д.И., говоря о том, что право собственности на любой объект является на самом деле ограниченным, сравнивают два разных объекта без учета специфики помещений. Существование ограничений в реализации правомочий собственником вещи по общему правилу основывается на правах и интересах третьих лиц, тогда как сам объект фактически находится в неограниченной собственности лица, по крайней мере, физически, оно владеет им и полностью единолично его осязает, имея право устранять иных лиц от физического взаимодействия с ним. Что касается помещений, то здесь такой неприкосновенности нет и быть не может, потому что части помещения, находящегося в собственности одного лица, являются частями помещения, принадлежащего другому лицу. Следовательно, ограничения проистекают не из юридических категорий прав и интересов третьих лиц, а из фактического положения дел. Разница в том, что не должно доказываться всякий раз, что право соседа было нарушено, наоборот, должна быть презумпция нарушения права соседа. Пример такой презумпции мы видим в ситуациях с самовольной перепланировкой или переустройством помещения.

Считаем, что неверным представляется мнение, что модель ненастоящей этажной собственности позволяет неограниченно множить сособственников, расщепляя уже существующие доли на микродоли. Однако стоит отметить, что существование индивидуального права собственности на помещение никоим образом не ограничивает возможность увеличения числа собственников и сособственников. Так, современный законодатель допускает не только создание новых помещений на базе ранее

⁶ Семенова Е.Г. Правовая природа помещения в здании как объекта вещных отношений // Гражданское право и гражданский процесс // ОБЩЕСТВО И ПРАВО. 2017. № 3 (61). С. 198.

существовавшего одного помещения, но и установление долевой собственности на помещение. Проблему возникновения микродолей и увеличения числа, в том числе недобросовестных собственников и сособственников модели этажной и ненастоящей собственности не решают. Так, с 1 сентября 2022 года в силу вступил Федеральный закон от 14.07.2022 N 310-ФЗ «О внесении изменений в Семейный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации», в соответствии с которым собственники и сособственники жилых помещений не имеют права совершать действия, влекущие возникновение долей в праве собственности на это помещение, если в результате таких действий площадь жилого помещения, приходящаяся на долю каждого из сособственников, пропорционально будет менее шести квадратных метров общей площади жилого помещения на каждого сособственника. Также в законе предусматривается ряд исключений из данного правила⁷. Еще одним исключением является то, что данная норма не распространяется на нежилые помещения, что представляется справедливым, учитывая, что нежилые помещения, в том числе могут использоваться под размещения банкоматов, корреспондентских ячеек и прочих малогабаритных предметов. Это не идеальная мера, но она способна решить проблему, которую намерен решить законодатель.

Таким образом, точка зрения, в соответствии с которой модель ненастоящей этажной собственности порождает споры по поводу осуществления правомочий собственности сособственниками здания, тогда как в модели настоящей этажно собственности таких проблем не возникает, ошибочна. Так, в модели настоящей этажной собственности данные споры также возникают, в частности по поводу общего имущества, и законодателю приходится вырабатывать отдельный комплекс норм, ограничивать права собственников на их помещения, так как модель этажной собственности не предусматривает решение этих проблем. Модель же ненастоящей этажной собственности изначально представляет собой регулирование, которое направлено именно на решение споров, возникающих между долевыми сособственниками. В контексте данной модели все нормы-регуляторы, нормы-запреты рассматриваются не как ограничения и исключения, а как правовой режим.

⁷ Федеральный закон от 14.07.2022 N 310-ФЗ "О внесении изменений в Семейный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СПС «КонсультантПлюс». - URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_421888/ (дата обращения: 19.03.2023).

Семенуха Татьяна Борисовна - доцент
кафедры «Гражданское право и процесс»
юридического института Севастопольского
государственного университета

Особенности определения судами момента заключения договоров аренды зданий или сооружений.

Основным регулятором общественных отношений в коммерческой сфере является гражданско-правовой договор. С момента его заключения у сторон возникают права и обязанности, основанные на их договоренности. Бизнес-процессы зачастую основываются на использовании чужого имущества, в частности на использовании чужого недвижимого имущества в предпринимательской деятельности. Четкое осознание сторонами договора и третьими лицами момента, с которого возникает право на использование имущества, придает стабильность и предсказуемость коммерческой деятельности, а потому тема научной статьи должна быть признана актуальной.

Цель научной статьи может быть сформулирована как обзор и анализ проблемы определения момента заключения договора аренды здания и сооружения в контексте противоречивости норм Гражданского кодекса РФ.

Заключение договора – процесс не одномоментный, даже в самом простом варианте он требует предложение одной стороны его заключить (оферту) и согласие другой на его заключение. Как только согласие на заключение договора получено лицом, предложившим вступить в договорное правоотношение, договор является заключенным. Это общее правило о моменте заключения договора может осложняться в зависимости от категории правоотношений¹. Во-первых, для некоторых правоотношений помимо достижения соглашения необходима передача вещи, являющейся предметом договора (реальные договоры). И в таких случаях момент заключения договора не будет совпадать с моментом достижения договоренности, а будет соотноситься с моментом передачи вещи. Такое правило определения момента заключения договора действует для договоров займа (абз.2 п.1 ст.807 ГК РФ), если деньги в долг передает физическое лицо, а также для договоров аренды транспортных средств (ст.642 ГК РФ), для договоров страхования (ст.957 ГК РФ), для договоров ренты (ст.583 ГК РФ). Во-вторых, достижение соглашения должно быть совершено в требуемой форме. Если закон действительность договора ставит в зависимость от достижения соглашения в определенной форме, то отклониться от нее (от формы) и породить договорное отношение возможности не имеется. Так устная договоренность о продаже недвижимого имущества ничтожна (ст.550 ГК РФ), устная договоренность о передаче дара в будущем ничтожна (п.3 ст.574 ГК РФ), устная договоренность о выдаче кредита ничтожна (ст.820 ГК РФ) и др. Законодатель для некоторых правоотношений требует облекать их в квалифицированную письменную форму, удостоверять нотариально под страхом их ничтожности. Так, нотариальному удостоверению подлежат договоры ренты (ст.584 ГК РФ), брачные договоры (п.2 ст.41 Семейного кодекса РФ) и др. Таким образом, определение момента заключения гражданско-правового договора основывается на сочетании общих правил, и особенностей, установленных специальными нормами, регулирующими конкретный вид договора.

Помимо этого, в некоторых случаях продолжает существовать дополнительная стадия, необходимая для заключения договора – государственная регистрация (ст.584 ГК РФ).

¹ Гражданское право: в 4 т.Т.3: Обязательственное право/ отв.ред. Суханов Е.А. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 217.

А для некоторых договоров, в частности договора аренды здания и сооружения, государственная регистрация является необходимой для того, чтобы такой договор считался заключенным (п.2 ст.651 ГК).

Параллельно с нормами, предусматривающими необходимость государственной регистрации договоров, в ст.433 ГК РФ «Момент заключения договора» была в 2015 году введена норма, предусматривающая, что независимо от государственной регистрации договор для сторон является заключенным с момента достижения согласия по всем условиям договора, если иное не предусмотрено законом.

Перед нами две правовые нормы: первая, содержащаяся в п.2 ст.651 ГК РФ (определяющая момент заключения договора моментом государственной регистрации) и вторая, содержащаяся в п.3 ст.433 ГК РФ (определяющая, что договор считается заключенным с момента достижения согласия независимо от государственной регистрации, а государственная регистрация необходима только для оглашения договора для третьих лиц, которые с этого момента уже не могут не учитывать его существование).

Некоторые ученые видят коллизию между указанными правовыми нормами. Так, Р.С. Бевзенко, указывает, что п.3 ст.433 ГК РФ введен позднее, а потому подлежит преимущественному применению² (*lex posterior derogat priori*), а значит несмотря на сохранившуюся норму п.2 ст.651 ГК РФ длительный договор аренды здания и сооружения считается заключенным с момента подписания сторонами единого документа.

Высший Арбитражный Суд РФ в 2008 году рассматривая спор в порядке надзора по иску ООО «Научно-терапевтический центр по профилактике и лечению психоневрологической инвалидности» к ЗАО «Центр Сервис 2001» о взыскании неосновательного обогащения и процентов³ посчитал действительным соглашение о цене субаренды, несмотря на то, что договор субаренды помещения не прошел государственную регистрацию, т.е. вынес решение фактически *contra legem*. Такая правовая позиция ВАС РФ позволяла арбитражным судам игнорировать требование п.2 ст.651 ГК РФ о государственной регистрации договора аренды здания и сооружения.

Казалась бы вынесение судебного решения *contra legem* должно быть подвергнуто критике научного сообщества, как подрывающее авторитет закона. Но нет, наоборот, оно было воспринято с воодушевлением, как прогрессивное⁴. Видимо экономические интересы, бизнес-интересы в данном вопросе более значимы для общества чем правовая определенность.

В результате реформы гражданского законодательства в 2015 году в п.3 ст.433 ГК РФ были внесены изменения, в той части, что для третьих лиц договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента регистрации. Там самым законодатель нивелировал значение государственной регистрации для сторон договора, оставив ее значимость для иных лиц. Однако в п.3 ст.433 ГК РФ осталась оговорка, что такое правило о государственной регистрации договора (имеющее значение только для третьих лиц) действует если иное не установлено законом. Значение такой оговорки подробно исследовал Ротань В.Г.⁵

² Сделки, представительство, исковая давность: постатейный комментарий к статьям 153-208 Гражданского кодекса Российской Федерации [Электронное издание. Редакция 1.0] / Отв. ред. А.Г. Карапетов. М.: М-Логос, 2018. С.281-282.

³ Постановление Президиума ВАС РФ от 08 апреля 2008 №1051/08 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, 2008 г., N 7 // Документ предоставлен системой ГАРАНТ.

⁴ Договорное право (общая часть): постатейный комментарий к статьям 420 – 453 Гражданского кодекса Российской Федерации / Отв. ред. А.Г. Карапетов. М.: М-Логос, 2020. С.590-592.

⁵ Ротань, В.Г. Новейшее учение о толковании права: монография/ В.Г. Ротань, О.Е. Сонин, Ю.В. Черткова. Рук. В.Г. Ротань Симферополь: 2019. С.495-525.

Таким образом, законодатель допустил, что специальным законом может быть установлен какой-то иной момент заключения договора и для сторон договора, и для третьих лиц.

По нашему мнению, иное правило (специальное) как раз содержится в п.2 ст.651 ГК РФ и оно прямо предусматривает, что договор аренды здания и сооружения считается заключенным именно с момента государственной регистрации (и для сторон, и для третьих лиц). Это правило, содержащееся в правовой норме п.2 ст.651 ГК РФ (специальная норма) является исключением, которое допускает законодатель в п.3 ст.433 ГК (общая норма). При соотношении общей и специальной правовой нормы преимущество следует отдавать специальной норме (*lex specialis derogat generali*).

Однако судебная практика продолжает идти по пути Высшего Арбитражного Суда и уже Верховный Суд РФ в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 25 декабря 2018 г. № 49 в качестве примера толкования п.3 ст.433 ГК РФ приводит спор по длительному договору аренды здания и сооружения, в той части, что независимо от того, что стороны не осуществили государственную регистрацию, они связали себя обязательством из договора аренды.⁶

Конечно, правовые позиции Верховного суда РФ, изложенные в Обзорах судебной практики и Пленумах Верховного суда в силу положений процессуальных кодексов (ст. 391.9 ГПК; ст. 308.8 АПК; ст.341 КАС) фактически стали источниками гражданского права несмотря на то, что в качестве источника права они в ст.3 ГК РФ не отмечены. Это делает их важным регулятором общественных отношений, игнорировать которые не представляется возможным.⁷

Однако следует сказать, что противоречие между судебной практикой и законом, существенно вредит репутации судебной власти и принижает авторитет закона. Попирается одна из основных ценностей, которая есть у общества благодаря верховенству права – правовая определенность⁸. Вряд ли кто-то будет возражать, что стабильность закона более фундаментальна чем стабильность судебной практики, а потому опираться на закон в регулировании гражданских правоотношении можно более уверенно чем на судебную практику⁹.

Учитывая изложенное, предлагается внести изменение в положения ст.651 ГК РФ в части исключения из п.2 указанной статьи, что договор аренды здания и сооружения на срок более года считается заключенным с момента государственной регистрации.

Указанное изменение призвано примирить правоприменительную практику и нормы закона, что безусловно будет способствовать поддержанию авторитета закона и, в итоге, укреплять правовую определенность.

⁶ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 декабря 2018 г. N 49 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 02.2019 г. N 2. // Документ предоставлен системой ГАРАНТ.

⁷ Ротань В.Г. Гражданское право России в свете трансатлантических различий в правовой мысли. *Lex russica (Русский закон)*. 2023. 76(3). С. 11.

⁸ Раббрух Г. Философия права. М.: Международные отношения, 2004. С. 99.

⁹ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права 8-е изд. М.: Статут, 2020. С. 105-106.

Силуянов Владислав Вячеславович –
обучающийся магистратуры Северо-Западного
института (филиала) Московского
государственного юридического университета
имени О.Е.Кутафина (МГЮА).

Осаго: проблемные вопросы права собственности на детали и транспортное средство

Как известно, с 2017 года в России действует система натурального возмещения ущерба, причиненного транспортному средству. В соответствии с положениями Гражданского кодекса РФ и с ч. 15 ст. 12 Федерального закона от 25.04.2002 N 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» (далее – Закон об ОСАГО), вред, причиненный транспортному средству, возмещается в натуре. Страховая компания выдаёт направление в технический центр на проведение восстановительного ремонта автомобиля, то есть прямые денежные компенсации заменены перечислениями на счет автомастерских. В некоторых, предусмотренных законом случаях, вместо возмещения вреда в натуре выплачивается страховая выплата потерпевшему.

В настоящей статье мы хотим разобраться с вопросом – если автомобиль отремонтирован за счёт страховой организации в рамках отношений по страхованию автогражданской ответственности (далее – ОСАГО), кто имеет право собственности на заменённые запасные части.

Вопрос этот значим для автовладельцев, поскольку технические центры могут использовать некачественные, ненадлежащие материалы при производстве ремонтных работ, заменяя на них оригинальные запчасти. Может получиться так, что стоимость снятой с автомобиля оригинальной детали, хоть и имеющей повреждения, но пользующейся спросом, выше, чем стоимость поставленной на автомобиль запасной части.

Эта проблема ещё больше обостряется сейчас, поскольку в связи с антироссийскими санкциями множество деталей находится в дефиците, а потому автовладельцам предлагают ремонтировать машины неоригинальными или подержанными запчастями. То есть собственник автомобиля при установке бывшей в употреблении детали получает возмещение размера не в полном объёме. А поэтому вопрос сохранения за ним права собственности на заменённую деталь становится ещё более важным, ведь за счёт её продажи он мог бы возместить недокомпенсированный ущерб.

Ответ на этот вопрос дан в пункте 60 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 08.11.2022 № 31 «О применении судами законодательства об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» (далее – постановление Пленума № 31). Верховный Суд написал: «Исходя из существа обязательства по страховому возмещению путем организации и оплаты восстановительного ремонта транспортного средства, которое заключается в восстановлении транспортного средства потерпевшего, в том числе с заменой поврежденных комплектующих изделий (деталей, узлов, агрегатов), за счет страховщика, последний вправе распорядиться замененными поврежденными комплектующими изделиями (деталями, узлами, агрегатами) по своему усмотрению, если иное не установлено соглашением с потерпевшим».

Поскольку суд признал за страховой компанией правомочие распоряжения, приходится констатировать, что Верховный Суд разъяснил, что к страховщику переходит право собственности на замененные запасные части. К сожалению, разъяснения Верховного Суда РФ не отвечают на вопрос о правовом основании перехода права собственности на вещь.

Согласно названной позиции Верховного Суда, у страхователя право собственности прекращается, а у страховой организации – возникает. Как известно, ГК РФ содержит открытый перечень оснований возникновения права собственности на вещи и закрытый перечень оснований прекращения права собственности на вещи. Никто не может быть произвольно лишён права собственности на вещь. Основания возникновения права собственности на вещи делятся на первоначальные и производные. Очевидно, здесь идёт речь о производных основаниях, поскольку право собственности переходит от одного лица к другому. Среди производных оснований выделяют переход права собственности в результате универсального правопреемства и по договору. Очевидно, это не случай универсального правопреемства. Остаётся сделать вывод, что право собственности переходит от страхователя к страховщику на основании договора. Но какого? Видимо, право собственности переходит на основании договора страхования ответственности. Но договоры об ОСАГО не содержат такого правила, равно как и сам Закон об ОСАГО. Таким образом, полагаем, что отсутствуют законные основания для вывода о переходе права собственности за комплектующие изделия от автовладельца к страховой компании.

Мотивы изложенного подхода Верховного Суда РФ к решению правовой судьбы заменённых запасных частей нам понятны. Ведь если автовладелец получит и надлежаще отремонтированный автомобиль, и сохранит за собой снятые запасные части, которые можно продать и получить деньги, это будет несправедливо, так как в таком случае собственник автомобиля получит сверх возмещение вреда. Однако полагаем, что для решения этой несправедливости в законодательстве есть другие правовые средства.

Так, согласно ст. 1102 ГК РФ, лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), за исключением случаев, предусмотренных статьёй 1109 ГК РФ. Правила, предусмотренные главой о неосновательном обогащении, применяются независимо от того, явилось ли неосновательное обогащение результатом поведения приобретателя имущества, потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли.

Таким образом, мы полагаем, что нет законных оснований утверждать, что право собственности на запасные части переходит к страховой компании, оплатившей восстановительный ремонт. Но в то же время надо признать, что если стоимость восстановительного ремонта плюс стоимость снятых запасных частей превышает реальный ущерб, то страховая компания имеет право на получение разницы в качестве неосновательного обогащения.

Надо также признать, что определение стоимости поврежденных запасных частей – это непростая задача, которую отчасти решает подзаконное правовое регулирование Центрального Банка России.

Так, согласно п. 5.11 Положения Банка России от 04.03.2021 N 755-П (ред. от 31.05.2022) «О единой методике определения размера расходов на восстановительный ремонт в отношении поврежденного транспортного средства» (далее – методика), комплектующие изделия (детали, узлы, агрегаты), не подлежащие дальнейшему использованию по назначению остатка транспортного средства, определяются стоимостью лома черных или цветных металлов, входящих в их конструкцию, на основании выборки данных специализированных организаций, осуществляющих сбор и обработку лома. Стоимость остатков, изготовленных из неметаллических материалов, не определяется.

Определить стоимость заменённых в процессе ремонта деталей, как стоимость металлолома, также в большинстве случаев при судебном рассмотрении дел не предоставляется возможным, по причине отсутствия необходимых исходных данных, а именно массы (кг.) металлических деталей.

Поскольку мы признали несправедливым такое положение дел, при котором страхователь получает и полное возмещение вреда в натуре, и сохраняет право собственности на запасные части, необходимо с этой же точки зрения обсудить ситуацию, когда страхователь получает не возмещение вреда в натуре, а страховую выплату. Ведь отремонтировав на полученные деньги свой автомобиль, автовладелец оставляет в своей собственности и заменённые запчасти. Казалось бы, эта ситуация аналогична той, которую разъяснил Верховный Суд РФ в пункте 60 постановления Пленума № 31 и должна решаться с той же точки зрения – исходя «из существа отношений» между страхователем и страховщиком. Однако практика судов противоположная.

Так, например, в одном из судебных споров гражданину, автомобиль которого получил повреждения в результате ДТП, решением суда было отказано во взыскании страхового возмещения со страховой компании причинителя вреда (Определение Верховного Суда РФ от 17 марта 2020 г. № 43-КГ20-1). Суд усмотрел в поведении истца злоупотребление правом, поскольку тот, первоначально ошибочно обратившись к своему страховщику в порядке прямого возмещения убытков, затем продал транспортное средство и тем самым лишил страховщика причинителя вреда возможности произвести его осмотр. Кроме того, суд исходил из того, что законодательством об ОСАГО по общему правилу предусмотрена натуральная форма возмещения в отношении принадлежащих гражданам легковых автомобилей, в связи с чем на стороне страховщика не возникла обязанность по выплате страхового возмещения в денежной форме.

Верховный Суд РФ нашел эти выводы нижестоящей судебной инстанции ошибочными. Он отметил, что при первоначальном обращении потерпевшего в его страховую компанию в порядке прямого возмещения убытков был произведен осмотр транспортного средства, результаты которого являются достаточными для определения страховщиком причинителя вреда размера подлежащих возмещению убытков. Запрета же на отчуждение потерпевшим поврежденного транспортного средства закон не содержит. Следовательно, эти обстоятельства сами по себе не могут расцениваться как безусловное свидетельство злоупотребления правом со стороны потерпевшего и не исключают его права на получение денежной выплаты в порядке страхового возмещения.

Тем самым Верховный Суд косвенно подтвердил тот факт, что право на замененные детали и имущество автовладельца не переходит к страховой компании после выплаты денежного страхового возмещения и не является условием для выплаты страхового возмещения.

В другом деле страховая компания предъявила к страхователю, получившему страховую выплату деньгами, требование об обязанности передать замененную деталь, а в случае её утраты, требование о взыскании её стоимости в размере 3 700 рублей. Данное требование было предъявлено со ссылкой на пункт 60 постановления Пленума № 31. Страховая компания утверждала, что из существа отношений между ней и страхователем, требование подлежит удовлетворению. Однако суды отказали как в требовании об обязанности передать вещь, так и в требовании о взыскании её стоимости, ссылаясь на то, что пункт 60 разъясняет только ситуацию с натуральным возмещением вреда.

Ещё в одном споре страховая компания ссылаясь на то, что поскольку у страхователя остались в собственности замененные детали, их стоимость необходимо учитывать при расчёте размера страховой выплаты. Данный довод не нашёл поддержки у судов также исходя из буквального прочтения пункта 60 постановления Пленума № 31.

Таким образом, наблюдается разный подход к судьбе замененных запасных частей либо их стоимости при двух формах возмещения: натуральной и денежной.

Полагаем, что данный правовой пробел подлежит законодательному регулированию. Считаем, что право собственности на замененные детали у страховщиков не возникает, в

связи с тем, что данное основание для прекращения права собственности автовладельца и приобретения права собственности страховой компанией не предусмотрено в ГК РФ.

В то же время необходимо продолжить поиск баланса интересов страхователя и страховой организации. Полагаем, что в случае полного удовлетворения имущественного интереса страхователя он не имеет права на удержание стоимости замененных деталей.

Спиваченко Данил Владимирович - обучающийся международно-правового института Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Наталья Павловна Воронина - профессор кафедры экологического и природоресурсного права Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), доктор юридических наук, доцент

Правовое регулирование земельных отношений Приднестровья и России: сравнительный анализ

Земельные отношения сегодня стремительно быстро развиваются в соответствии с условиями цифровизации, вызовами геополитического характера и экологическими угрозами. Государства реализовывают свою политику в области земельного права в соответствии с национальными принципами и интересами. Особое внимание представляет исследование защищенности демократических непризнанных государств, которые провозглашают частную собственность наравне с государственной в своих конституциях, однако при этом допускают оговорку об исключительной государственной собственности на землю. В настоящей статье мы постараемся проанализировать земельное законодательство в области принципов, субъектов, объектов и форм собственности на землю Приднестровья и России с предложением заимствования среди государств определённых моделей обустройства земельных правоотношений.

Земельный кодекс Приднестровской Молдавской Республики (далее – ЗК ПМР) прямо не закрепляет принципы земельного законодательства, которые предусмотрены ст.1 ЗК РФ. ЗК ПМР оперирует понятием «задачи», не закрепляя основные принципы. Исходя из этого, можно выделить следующие: охрана прав землепользования организаций и граждан, создание условий для рационального использования и охраны земель, воспроизводство и повышение плодородия почв, сохранение и улучшение природной среды, эффективное развитие всех видов хозяйствования и укрепление законности в области земельных отношений. Однако вряд ли представляется верным обозначать данные ориентиры в качестве основных начал земельного законодательства. По нашему мнению, это лишь направления для регулирования земель правоотношений. Конституционный Суд ПМР указывал на принцип устойчивости права пользования земельным участком как необходимое условие для обеспечения рационального использования земли, стабильности хозяйственной деятельности¹. Сущность принципа, по мнению КС ПМР, состоит в том, что установление длительных сроков использования земли позволяет наиболее эффективно использовать полезные природные качества земли, плодородие её почв, результаты улучшений, произведённых владельцем, пользователем или арендатором земельного участка. Конституционный Суд ПМР обращает внимание на факт заинтересованности лица в рациональном использовании земельного участка. Данное условие может быть реализовано лишь тогда, когда лицо «уверенно в длительности пользования земельным участком»².

¹ Постановление КС ПМР «По делу о проверке конституционности положений статьи 23 Земельного кодекса Приднестровской Молдавской Республики, пункта 1 статьи 285, статьи 287 Гражданского кодекса Приднестровской Молдавской Республики, части первой статьи 41 Водного кодекса Приднестровской Молдавской Республики, пункта 2 статьи 25 Закона Приднестровской Молдавской Республики «Об охоте и о сохранении охотничьих ресурсов» по запросу Президента Приднестровской Молдавской Республики от 22.04.2013 г. №02-П/13 // официальный сайт КС ПМР. URL: <https://www.kspmr.idknet.com/raspsdetail.php?ID=1116&search=%E7%E5%EC> (дата обращения 13.03.2023 г.)

² Там же.

Среди принципов осуществления права собственности КС ПМР указывает на принцип максимального использования полезных свойств имущества и извлечению наибольшей прибыли.

Среди участников земельных отношений, именуемых в ст.5 ЗК ПМР субъектами, выделяются граждане (включая иностранных граждан и лиц без гражданства) и юридические лица. В России, помимо перечисленных, включаются Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования как участники земельных отношений (ст.5 ЗК РФ). Еще одним существенным отличием является правовое положение иностранных граждан и приравненных к ним граждан в отношении права собственности на земельные участки. Согласно п.3 ст.15 ЗК РФ иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица не могут обладать на праве собственности земельными участками на приграничных и иных территориях, установленных федеральными законами. Презюмируется, что в отношении иных земельных участков иностранные лица могут иметь их на праве собственности. Положения п.4 ст.5 ЗК ПМР в значительной мере коррелируется с формулировкой российского законодателя. В Приднестровье иностранные лица могут выступать участниками земельных отношений только в случаях аренды земельных участков. Никакими иными нормативными актами права этих лиц не могут быть расширены. Стоит подчеркнуть опасения законодателя ПМР, связанные с правовым статусом Приднестровья ввиду непризнанности государства на международном уровне, что привело бы к последующим злоупотреблениям правами иностранными гражданами и возникновению иных проблем в области земельных правоотношений.

Среди объектов земельных отношений Приднестровье пошло по пути расширительного толкования, включив земельные участки, части земельных участков, земельные доли (паи), права на земельные участки, их части и доли (ст.6 ЗК ПМР). Установлено, что земельные доли и земельные пай могут быть объектом отношений только после реорганизации сельскохозяйственных организаций и предприятий соответственно. В России же объектами земельных отношений являются земля как природный объект и природный ресурс, земельные участки и части земельных участков. По мнению А.С. Яковлева, «в существующих законах понятие «почва» не отделено от понятия «земля» и не рассматривается как отдельный объект охраны. В итоге при практическом применении земельного законодательства, несмотря на то, что в нем упоминается о земле как природном объекте и сказано, что в целях охраны земель землевладельцы обязаны проводить мероприятия по сохранению почв и их плодородия (ст.1,13 ЗК РФ), до охраны почв, как говорится, руки не доходят»³.

Согласно статье 4 Конституции ПМР в Приднестровье признаются государственная, частная и иные формы собственности, которые в равной степени защищаются государством. Земля, недра, воды, леса, воздушное пространство, а также иные природные ресурсы являются объектами исключительной собственности государства. Земельные участки могут находиться в пожизненном пользовании граждан с правом наследования, при этом их предельные размеры и порядок использования определяются законом (ст.5 Конституции ПМР). Однако п.1 ст.18 ЗК ПМР относит землю к исключительной собственности государства. В государственной собственности находятся все земли ПМР (п.1 ст.19 ЗК ПМР).

Конституционный Суд ПМР также подчеркивал существование исключительной государственной собственности на землю. «Исключительное право государственной собственности на землю устраняет возможность передачи ее другим лицам в собственность, но не исключает передачу в пользование и владение... лица, получившие в пользование земельные участки, то есть объекты исключительной государственной собственности, по прямому указанию закона и в установленных законом пределах вправе

³ Бринчук М.М. Объект земельно-правовых отношений. // Пробелы в российском законодательстве. 2010.

распоряжаться ими. Однако распорядительные акты пользователей земельных участков, представляющие собой явную или скрытую их продажу, недействительны как нарушающие исключительное право государственной собственности»⁴.

По нашему мнению, данное положение противоречит сущности ст. 4 Конституции ПМР, предусматривающую наряду с государственной, частную и иную формы собственности. Исходя из Постановления КС ПМР, в Приднестровье отсутствует частная собственность на землю и земельные участки. Считаем настоящее значимым пробелом правового регулирования земельных отношений, вытекающий, в первую очередь, из норм Конституции ПМР, влекущим последствия в виде ограничений на распоряжение физическими и юридическими лицами земельными участками.

Таким образом, подходы к пониманию тех или иных вопросов государствами решаются по-разному в зависимости от критерия устойчивости государства как в экономической сфере, так и в политической. В связи с этим считаем необходимым закрепить право собственности физических и юридических лиц на земельные участки в Земельном кодексе Приднестровья, чтобы обеспечить баланс интересов между государством и обществом, ибо сегодняшнее правовое регулирование может повлечь злоупотребление со стороны государства в реализации гражданами своих прав.

⁴ См. абз.2,5,13,16 п.2 Постановления КС ПМР от 22.04.2013 г. №02-П/13.

Таран Александр Сергеевич – обучающийся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Иванова Светлана Анатольевна – профессор
кафедры гражданского права и гражданского
процесса Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
доктор юридических наук, профессор

Современные проблемы в сфере контрактной системы государственных и муниципальных закупок

В свое время, постепенное развитие гражданского законодательства привело к осознанию необходимости выделения специального правового регулирования отдельных видов правоотношений, направленных на обеспечение государственных и муниципальных нужд. Так, в целях совершенствования рассматриваемой сферы, начиная с 90-х годов XX столетия издавались специальные нормативно-правовые акты, в конечном итоге замененные Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – 44-ФЗ, Закон о контрактной системе в сфере закупок).

Как следует из статьи 1 Закона о контрактной системе в сфере закупок, целями регулирования акта являются: повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в определенной статье части¹. Вместе с тем, созданная в 2013 году система не может в полной мере обеспечивать исполнение указанных принципов ввиду несовершенства разработанных положений.

В качестве первого недостатка 44-ФЗ следует выделить пересечение принципов прозрачности, предотвращения коррупции, злоупотреблений в сфере закупок и осуществления закупки у единственного поставщика.

Законодательство о контрактной системе изначально создавалось для поддержания конкуренции, а также ввиду особого субъекта правоотношений, предотвращения наличия появления различных коррупциогенных факторов. Вместе с тем закупка у единственного поставщика подразумевает под собой осуществление неконкурентного способа закупки, который по своей сути предполагает отрицание принципов публичности, прозрачности и многочисленности. Кроме того, закон 44-ФЗ указывает на допустимость применения закупки у единственного поставщика лишь в случаях, указанных в статье 93 Закона о контрактной системе в сфере закупок. Несмотря на указанное ограничение, заказчики зачастую пытаются обойти конкурентные способы осуществления закупок, прикрываясь действием статьи 93 закона № 44-ФЗ.

К примеру, в практике встречаются случаи заключения заказчиком нескольких контрактов у единственного поставщика с идентичными условиями, по сути осуществляя разделение стоимости отдельного заказа на несколько мелких договоров при условии, что ему заранее известна потребность в такой продукции или работах на плановый период. Таким образом субъект гражданских правоотношений, заключая 2 соглашения на закупку

¹ Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 28.12.2022) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.04.2023) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 30.04.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный

товаров, работ или услуг на 599 999 рублей, формально соблюдает допустимый предел осуществления закупки у единственного поставщика в размере, не превышающим 600 000 рублей.

За рассматриваемые действия предусмотрена административная ответственность, установленная пунктами 1, 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а также влечет за собой признание сделок ничтожными. Между тем в Законе о контрактной системе в сфере закупок отсутствует понятие «дробление закупок», в пункте 1 статьи 93 нет ограничений по количеству контрактов. Ввиду указанных пробелов судебная практика по рассмотрению дробления сделок при осуществлении закупок на сегодняшний день не соответствует принципу единообразия, что свидетельствует о необходимости введения указанных выше положений в Закон № 44-ФЗ.

Необходимо отметить, что при использовании конкурентных способов закупок, недобросовестные заказчики также зачастую используют уловки, позволяющие с большой вероятностью выбрать определенного контрагента. Сложность закупочных процедур позволяет заказчикам самостоятельно диктовать условия поставляемых товаров, работ и услуг, между тем, формируя дискредитационные условия закупки под определенного поставщика.

В качестве примера можно привести указание в технической документации на конкретный товар или же требования, которые есть только у одного продавца. Таким образом продукция иных потенциальных контрагентов не будет подходить заявленным требованиям, что влечет отклонение заявки заказчиком. Кроме того, инициатор закупки может искусственно завысить требования к участнику: указать на определенный опыт работы исполнителей, включить излишнее для такой работы требование о наличии определенного оборудования и т.п.

Практика применения рассматриваемого закона позволила выделить еще более опасный способ ухода от конкуренции при проведении процедур по определению поставщика – картельный сговор. Описываемая ситуация имеет место быть, когда недобросовестные заказчики и участники договариваются друг с другом с целью получения конкретного результата закупки. Зачастую целью совершения преступных действий служит желание сделать победителем конкретного поставщика товаров, работ или услуг, чем нарушаются права иных потенциальных контрагентов заказчика на торгах.

В рассматриваемом случае наблюдается причинение вреда как правило сразу нескольким субъектам предпринимательских отношений: участнику закупки, лишенному возможности выиграть торги, а также самому заказчику, представитель которого договаривается с недобросовестным участником, что влечет дополнительные затраты, так как отсутствует выбор контрагента с наименьшей ценой закупки.

Подводя итог необходимо отметить, что в Законе № 44-ФЗ присутствуют также иные проблемы, связанные с процедурой осуществления закупочной деятельности. Рассматриваемый закон безусловно подлежит дальнейшему совершенствованию, в том числе в рамках цифровизации гражданского оборота.

Флегонтов Святослав Алексеевич – обучающийся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Баскова Анна Валерьевна – доцент кафедры государственно-правовых дисциплин, Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Брачный договор и его проблемы

Брачный договор согласно статье 40 Семейного кодекса РФ - это соглашение лиц, вступающих в брак, а также, это соглашение супругов, которое определяет имущественные права и обязанности в брачных отношениях и в случае расторжения брака. Из этого определения можно сделать вывод, что у отношений могут быть конфликты, которые касаются не только интересов каждого из супругов, их взаимоотношений между собой и их совместной жизнью. Потому что люди связывают себя узами брака и создают семью, что порождает права, обязанности и юридические последствия.

Первой и основной проблемой брачного договора является правовая коллизия между гражданским и семейным законодательством. По мнению одних правоведов, брачный договор - это юрисдикция исключительно гражданского законодательства. Главной причиной этого является договорной характер института, который регулирует не брачные, а имущественные отношения супругов. Другие правоведы считают, что брачный договор - это смежная юрисдикция гражданского и семейного права. Причиной этого мнения является - основа договора брачные отношения, а договор закрепление гарантий касательно имущества из-за непостоянства отношений в браке.¹

Второй самой распространенной проблемой брачного договора является недоверие населения к институту брачного договора. Если обратиться к законодательству России и для сравнения к законодательству Франции, то можно заметить, что у них присутствует признак добровольности заключения брачного договора, который позволяет супругам урегулировать будущие споры.² Урегулирование будущих споров возможно лишь с точки зрения доверия к этому институту обоим супругам, потому что договор несет в себе цель именно урегулировать спор, а не породить его. Если обратиться к статистике Росстата 2010 – 2015 года, то можно заметить, что каждый год количество браков доходит до 1 миллиона, а каждый год заключение брачных договоров доходит лишь до 50 тысяч³, т.е. это около 5% от общего количества браков, заключающихся каждый год. Рассмотрим Французскую статистику 2010 – 2015 года, то там все скудно по количеству браков за год, оно не превышает 230 – 250 тысяч, а кол-во брачных договоров не превышает 30 тысяч за каждый год⁴, то есть это около 12% договоров заключалось каждый год в среднем от заключенных браков.

¹ Проблемы применения брачного договора Никандрова Т.Л. и Пронина Е.Н. - <https://cyberleninka.ru/article/n/problemny-primeneniya-brachnogo-dogovora?ysclid=lfjgcnm6cr29007928>

² Французский гражданский кодекс / науч. ред. и пред. Д. Г. Лаврова; пер. с фр. А. А. Жуковой, Г. А. Пашиковой. СПб: Юрид. центр Пресс, 2004. 310 с.

^{4,3} Брачный договор в системе семейного права России, Франции и Германии Цареградская Ю.К. и Стребков Д.П. - <https://cyberleninka.ru/article/n/brachnyy-dogovor-v-sisteme-semeynogo-prava-rossii-frantsii-i-germanii-statisticheskoe-i-pravovoe-issledovanie-za-2010-2015-gg?ysclid=lfjpyq6hyn124917724>

Третьей проблемой является культурное и религиозное разнообразие на территории Российской Федерации. С одной стороны, законодатель сделал правильный ход, что закрепил право заключать брачный договор в семейном кодексе, однако с точки зрения культуры, Российская Федерация является, во-первых, многонациональным государством, в котором проживает довольно внушительное количество народов, а во-вторых, государством с большим количеством религиозных учений и вероисповеданий, что вызывает также проблемы. Каждый человек в нашей стране имеет какое-либо имущество в определенном количестве и у него, как и у любого гражданина РФ, есть право защитить свое имущество, то есть получить законную гарантию, но все упирается в традиции, веру и желание. Для примера возьмем две самые распространенные в нашей стране религии – Христианство и Мусульманство.

Так у христиан нет вообще такого понятия как брачный договор, у них главный ориентир Святое писание или Библия, где рассматривается категория «любовь», но рассматривается и «верность», «доверие супругов» и «закон», а его нарушение беззаконие, то есть грех, но все зависит от применения трактовок. Поэтому можно сделать вывод, что запрета на его заключение нет, потому что по мнению некоторых настоятелей не грех, если у супруга есть желание защитить себя и других в случае различных обстоятельств.

Что же касается мусульман, то тут однозначного ответа просто нет. Во-первых, все слишком сильно зависит от государства, и во-вторых, зависит от каждого из супругов. Страна с мусульманской правовой системой имеет в своей основе не только религиозное, но и светское законодательство. Поэтому с одной стороны на весь процесс брака государство влиять может с ее законами. С другой же стороны все зависит от того чьих законов супруг придерживается больше. На мой личный взгляд все же государству следует иногда идти против мнения супруга мусульманина в России вне зависимости от его взглядов, которые определены традициями и вероисповеданием. Например, решил муж развестись с женой и тогда может быть ситуация, что жена и вовсе остается без имущества, потому что документально у нее может ничего и не быть или быть минимум всего того что было, а доказать потом что либо не получится в суде. Из-за этого права не только жены, но и ребенка, как незащищенной категории лиц, могут ущемляться. Но все же решение этой проблемы нашла Дарида Мирземагомедова – юрист с опытом работы в сфере светского и шариатского права. По ее мнению брачный договор в России дает множество преимуществ для оформления отношений и главное он гибкий, а его пункты не будут противоречить шариатскому праву. Она смогла выделить главные моменты, которые просто супругу придется принять, потому что они не противоречат шариатскому и светскому праву – раздел имущества и содержание женщины после развода.⁵

Четвертой проблемой брачного договора является его неоднородность с точки зрения межнационального законодательства и международного права. При таком высоком заимствовании многих норм права из разных стран и международного права, достаточно сильно удивляет такое разностороннее регулирование института брачного договора, где нет практически какой либо конкретики. Есть и схожие моменты во всех системах, где присутствует институт брачного договора – это право, а не обязанность; заключить договор можно во время брака, до заключения брака и при заключении брака, но есть и различия.

Если взять Европейский институт брачного договора романо-германской системы, то тут самый удачный пример и близкий к России это Франция, которая законодательно закрепила не один вид брачного договора, а целых три – контракт раздельного имущества, контракт общего владения и смешанный контракт. Каждый из них обладает своими особенностями. Контракт раздельного имущества подразумевает под собой привнесенное в

⁵ Интервью с Даридой Мирземагомедовой - БРАЧНЫЙ ДОГОВОР И МУСУЛЬМАНКИ. О ФИНИКОВЫХ КОСТОЧКАХ, АЛИМЕНТАХ И ЖЕНСКОЙ «МЕРКАНТИЛЬНОСТИ» <https://daptar.ru/2021/06/28/brachniy-dogovor-v-islame/>

общий дом, строго закрепляется за первоначальным владельцем, совместно нажитое — за обоими, пропорционально персональному вкладу, исключение составляет жилье, которое вне зависимости от того, кому оно принадлежит, используется обоими супругами на равных основаниях. Контракт общего владения подразумевает под собой единое и неразделимое право обоих на все, чем они владеют, независимо от первоначального или последующего вклада в общее благосостояние. Смешанным же брачным договором можно назвать документ, который сочетает в себе два предыдущих вида договора с оговоркой, что каждый супруг распоряжается приобретенным им имуществом до и после брака как ему захочется, но не отвечает по долгам второй половины. В случае же развода каждому отходит его добрачный вклад, а вместе приобретенное делится поровну.⁶ Можно заметить, что в целом Французская формулировка очень похожа на Российскую, но отличается кардинально тем, что это вообще три разных документа, регулирующих брачные отношения, где регулируются разные правоотношения, а также есть различия касательно долгов супругов.

Пятой, на мой взгляд, существенной проблемой является наличие пробела в законодательстве, касательно имущественных споров супругов. Под этим следует понимать, что с одной стороны романо-германская система строится на оценке обстоятельств, изучить и применить закон к обстоятельствам, а самое главное вынести решение на основе закона и внутренних убеждений судьи. С другой же стороны брачный договор это документ, который не заключается обычным способом, потому что в процессе участвует нотариус, который оценивает супругов и у него на это есть не то что полное право, а это даже его обязанность в случаях, когда ему это необходимо. Например, удостоверится в дееспособности лица или удостоверится в том, что есть ли на одного из супругов рычаги давления. Из этих моментов возникает проблема исполнения согласно трактовке закона. В свое время судами очень часто применялось - Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 20.12.2016 № 5-КГ16-174. Благодаря ему в законодательстве сформировалось мнение, что бы соблюсти принцип «не ставить в неблагоприятное положение одного из супругов» необходимо оценить согласно критериям и в определении был введен критерий «непропорциональных долей». Определение нам четко предписывает - «Реализация супругами права по определению режима имущества и распоряжения общим имуществом путем заключения брачного договора не должна ставить одного из супругов в крайне неблагоприятное положение, например вследствие существенной непропорциональности долей в общем имуществе». Первым проблемным моментом такой трактовки является определение процентов или цены, потому что если в процентном соотношении выходит 70/30, то в ценовом соотношении все может быть иначе и далеко не в пользу супруга, у которого процент доли больше, тогда возникает вопрос – А есть ли в этом случае ущемление прав супругов? Получается, что это исключительно оценочная характеристика в споре. Вторым проблемным моментом является определение индивидуального, совместно нажитого имущества и имущества, при котором плату за его обслуживание производили оба супруга. Потому что если в долях имущество в пользу одного из супругов, а оно индивидуальное, то у вас просто физически не получится применить данную трактовку из определения, вы посягаете на права супруга. Однако исключением тут будет случай, когда оба супруга вкладывались в индивидуальное имущество.

Если сделать общий вывод по проделанной работе, то можно предложить пути решения проблем института брачного договора, где это возможно.

Решение первой проблемы возможно, если исходить из двух возможных путей. Первый путь заключается в развитии смежного регулирования, поскольку он более логичный с точки зрения природы брачного договора, где семейное законодательство развивает положения брачных отношений без какой либо конкретики, лишь урегулирование

⁶ Брачный договор: международно-правовой опыт Филиппов С.А. и Никонорова Ю.В.
<https://cyberleninka.ru/article/n/brachnyy-dogovor-mezhdunarodno-pravovoy-opyt?ysclid=lfphz09a22670354721>

отношений в которых затрагиваются права супругов, а гражданское право развивает статьи договорных отношений. Вторым же путем я считаю, следует избрать создание отдельных норм, которые касаются исключительно брачного договора, потому что на данный момент нет какого-то единого мнения по регулированию.

Для решения второй проблемы все зависит от соотношения факторов. Во-первых, все зависит от менталитета и отношения к договору, потому что любой подсчет показывает лишь желание супругов заключить договор. Во-вторых, отношение к договорам это аспект, который в разных странах проявляется по своему. Если европейцы более законодательно эрудированы и заботятся о своих правах в различных сферах больше всего. А если рассмотреть граждан России, то к этому институту относятся куда более настороженно и не доверяют договорам в вопросах брака из-за консервативности взглядов, воспитания и менталитета, потому что если просят урегулировать отношения документом, то это порождает недоверие, но все мы люди и подвержены определенным порокам вне зависимости от наших слов. В-третьих, статистические данные подлежат сомнению, потому что соотношение количеству браков в том и другом случае на мой личный взгляд практический ничтожно, потому что соотносить такие цифры не совсем корректно, сравнивать 50 тысяч из миллиона с 30 тысячами из около 250 тысяч не говорит о повышенном доверии к институту. В-четвертых, дать точный ответ на решение проблемы повышения доверия к институту брачного договора практический невозможно, потому что социальный фактор слишком велик, существует свобода заключения брачного договора и взаимоотношения супругов играет немаловажную роль в демографических показателях государства.

Если для решения четвертой проблемы невозможно сказать четко, что необходимо, потому что международное и национальное законодательство это разные категории по некоторым вопросам семейного права. В международном праве можно обратиться к Конвенции о праве, применимом к режимам собственности супругов от 14 марта 1978 года. То есть предел регулирования в международном праве, на мой взгляд, достигнут, но это не мешает международному законодательству развиваться, остальное зависит от национального законодательства и лично супругов с разной государственной принадлежностью.

Что же касается третьей проблемы, которая имеет связь с четвертой, то тут сложно назвать четкое решение проблемы. С одной стороны не одним религиозным течением не запрещено заключать брачный договор, но мы возвращаемся к проблеме его восприятия. С другой же стороны учитывая особенности мусульманской культуры, возникает проблемы в том, что мы не можем навязать право заключить договор, но и гражданам РФ не запрещено по Гражданскому и Семейному кодексу РФ защищать свои права таким методом. Из этого можно сделать вывод, что мусульманки могут себя защитить не только с точки зрения права, но с точки зрения морали и справедливости в обществе с культурными особенностями, но происходит столкновение с консервативными взглядами.

Для решения пятой проблемы я вижу лишь путь к разработке отдельных норм регулирующих брачный договор, потому что как показала практика, трактовка имеет большое значение в урегулировании споров между супругами. Поэтому можно сделать вывод, что нынешняя трактовка вызывает неопределенность и сумбур не только в брачные отношения, но и может затрагивать законное имущественное положение супруга, а также она в целом не удачная, потому что суды стараются использовать судебный прецедент для облегчения деятельности, который нашей системе не приемлем.

Фомина Ульяна Александровна – обучающийся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Попович Марина Михайловна - доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Правовые особенности оценки деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности

Деловая репутация субъектов предпринимательской деятельности – величина, находящаяся в состоянии постоянной динамики.

В действующем законодательстве не содержится каких-либо общих критериев оценки деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности. Более того, среди положений Гражданского кодекса РФ имеются куда более серьезные правовые пробелы, например, в части определения круга лиц, имеющих право на защиту своей деловой репутации. В современных реалиях деловая репутация юридического лица, предусмотренная п. 11 ст. 152 Гражданского кодекса РФ, распространяется не только на юридических лиц, но и на индивидуальных предпринимателей, а также самозанятых в части оценки их профессионализма.

Основополагающей проблемой является тот факт, что ни на доктринальном, ни, тем более, на законодательном уровне не существует единого или преобладающего подхода к определению содержательной части деловой репутации.

Понятие деловой репутации в наиболее общем плане содержится в ст. 150 Гражданского кодекса РФ, которая относит ее к числу нематериальных благ, заранее определяя возможные способы защиты. По мнению некоторых исследователей, на старте развития нормативной базы российского государства, только выходящего на мировую арену рыночных отношений, подобный лаконичный подход был оправдан¹. Тем не менее, с учетом качественных изменений методов ведения бизнеса современными субъектами предпринимательства подобный объем видится недостаточным и малоэффективным в части соотношения нематериального и имущественного.

В этом ключе необходимо рассмотреть не бесспорную, но имеющую право на существование теорию об исключительно имущественной природе деловой репутации. Сторонники данной позиции находят подтверждение тезиса при обращении к опыту зарубежных государств, право которых активно оперирует понятием гудвилла (от англ. goodwill), а также разъяснениям Европейского суда по правам человека, указывающего на экономическую сторону репутации и ее значение в части получения прибыли². В разрезе способа оценки деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности подобное заимствование видится эффективным.

Гудвилл рассматривается как источник сверхдохода компании или как положительная разница в стоимости ее балансовых и рыночных активов. Понятие гудвилла также неоднородно. На практике экономистами разработано достаточное количество способов его

¹ *Карайчева О.В.* Деловая репутация как объект гражданских прав / *О.В. Карайчева* // автореферат диссертации. 2014. С. 14. Текст: непосредственный.

² Case of Van Marle and others v. Netherlands, application N 8543/79, jud. of 26.06.1986 // URL:<http://hudoc.echr.coe.int> (дата обращения: 02.02.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

расчета, но поскольку ни один из них не закреплён на законодательном уровне, говорить о легальном приоритете какого-либо из них некорректно.

Общим связующим звеном при оценке стоимости гудвилла является прямо пропорциональная зависимость дохода компании от ее престижа и кредита доверия клиентов. Однако стоит заметить, что в случае перехода на оценку деловой репутации через экономические переменные компании или предпринимателя, включая объем оборота, наценку на товар или услугу, надбавку за имидж и пр., в правовом поле создается риск отождествления деловой репутации компаний с его имуществом. Большинство доктринальных исследований, посвященных вопросу определения содержания данной категории, отмечают важность сохранения нематериального базиса деловой репутации, который выражается в субъективной оценке качества изготавливаемых товаров / оказываемых услуг, мнении о надежности контрагента. М.Н. Малеина определяет деловую репутацию как набор качеств и оценок, с которыми их носитель ассоциируется в глазах своих клиентов, потребителей, контрагентов, поклонников (для шоу-бизнеса), коллег по работе и персонифицируется среди других профессионалов в этой области деятельности³.

Очевидно, что «доброе имя» компании само по себе не приносит ей дополнительную экономическую выгоду, а лишь способствует образованию новых коммерческих отношений. В этой связи видится обоснованным законодательное закрепление в Гражданском кодексе Российской Федерации дефиниции деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности и положения относительно возможности «отделения» ее имущественной компоненты для целей регулирования имущественных отношений в гражданском обороте. Подобное решение послужило бы компромиссом и стабилизатором вышеуказанных аспектов, позволило бы разработать единую методику оценки стоимости деловой репутации, не навредив правовой природе института.

В настоящее время в правовом поле активно осуществляется творческая деятельность по разработке методики стоимостной оценки деловой репутации. Поскольку многие компании, предприниматели и самозанятые, если не их абсолютное большинство, нуждаются в единой формуле расчета, коммерческие организации выступают с предложениями по внедрению в подзаконные акты рекомендательных положений.

Помимо различных экономических форумов и конференций, коммерческие организации инициируют разработку правовых актов, отвечающих потребности денежной оценки репутации. Учитывая функционирование и активное применение в Российской Федерации системы государственных и муниципальных контрактов, подобная активность видится закономерной.

Так, федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии принят ГОСТ Р 66.0.01-2017 по оценке опыта и деловой репутации субъектов предпринимательской деятельности применительно к участникам контрактной системы (далее – Стандарт). Разработан Стандарт совместными усилиями ряда организаций различных организационно-правовых форм (некоммерческим партнерством «Национальный ситуационный центр развития саморегулирования «Специальный Ресурс», союзом организаций строительной отрасли «Строительный Ресурс», обществом с ограниченной ответственностью «Единый исследовательский центр экспертизы и аттестации» и др.).

Деловая репутация в соответствии со Стандартом зависит от следующих субфакторов:

- финансовые ресурсы субъекта предпринимательской деятельности;
- оборудование;
- трудовые ресурсы, включая квалификацию сотрудников;
- опыт компании на рынке.

³ Малеина М.Н. Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита / М.Н. Малеина // Социальные и гуманитарные науки. 2001. № 4. С. 136-137. Текст: непосредственный.

Для вычисления единицы деловой репутации субъекта предпринимательской деятельности необходимо учесть максимальные положительные значения субфакторов, помноженные на коэффициент значимости каждого субфактора и дельту подвижности рынка.

Явным правовым недостатком подобного явления следует считать отсутствие системности в разработке стандартов, а также их ограниченный предметный характер (критерии оценки субподрядчиков).

Существующая непоследовательность в разработке положений о деловой репутации неизбежно порождает коллизию. Действующее законодательство строго предписывает производить отбор контрагента в сфере государственных и муниципальных закупок на основе множества факторов, включая деловую репутацию. При этом, определения деловой репутации в нормативных правовых актах не содержится. Но имеются критерии ее оценки с ограничениями по сфере действия. На наш взгляд, подобный ход можно рассматривать как попытку законодателя найти временное решение для глобальной проблемы.

Л.Н. Устинова и В.Л. Рожков считают главным недостатком данного метода «факт дифференцированной оценки каждого показателя без учета возможного взаимовлияния, эффекта синергии»⁴. Оценивая данное мнение, следует заметить, что рассматриваемая зависимость совершенно справедлива в экономической сфере, но для правовой науки носит скорее второстепенное значение.

На фоне представленной критики следует заметить, что неоспоримым достоинством разработанной методики является попытка заинтересованных лиц разработать общий знаменатель в сфере оценки деловой репутации, определить факторы, оказывающие влияние на «стоимость» деловой репутации.

Таким образом, исходя из всего вышеизложенного, можно говорить о необходимости законодательного решения ряда базовых теоретических вопросов, а именно – введения в Гражданский кодекс РФ понятия деловой репутации юридического лица (с распространением положений на иных субъектов предпринимательской деятельности), что, в свою очередь, позволит последовательно работать над выявлением наиболее общих и значимых критериев имущественной оценки деловой репутации.

⁴ Устинова Л.Н., Рожков В.Л. Оценка деловой репутации компании / Российское предпринимательство № 23 2017 С. 3765- 3772. Текст: непосредственный.

Черкашина Юлия Константиновна – обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Афанасьева Наталья Андреевна – старший преподаватель кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина

К вопросу о необходимости использования лигал дизайна в юридических документах

Лигал дизайн в юридической действительности появился сравнительно недавно и уже завоевал, по мнению исследователей, большую популярность¹.

В российском правовом порядке нет каких-то законов, императивно регулирующих применение лигал дизайна при составлении юридических документов. Существует несколько ГОСТов, которые относятся к делопроизводству, однако они являются актами рекомендательного характера и применяются, в основном, служащими органов власти. Соответственно, в настоящее время лигал дизайн – сфера дискреции юриста в каждом конкретном случае.

Понятие «лигал дизайн» нормативно не закреплено. В доктрине и практике есть разные подходы к его определению. Так, лигал дизайн можно понимать как методику создания читабельных документов, как эффективную модель презентации юридической информации, как схемы и приемы визуализации правового материала². В целом, содержание лигал дизайна есть не что иное, как совокупность приемов и способов наглядного представления текста юридического документа.

Можно условно выделить два уровня лигал дизайна: базовый и профессиональный.

Профессиональный уровень предполагает, что при оформлении юридического документа будут использованы специальные программы, требующие определенных навыков. Например, Photoshop, Indesign, CorelDraw и другие, которые характерны для издательского дела. Такой дизайн выглядит солидно и презентабельно, однако имеет ряд сложностей в использовании. Так, для оформления юридического документа на таком уровне необходимо иметь навыки работы с профессиональными программами, также требуются определенные временные затраты на разработку схем, макетов и т.д. При отсутствии у юриста навыков и времени возникает потребность в обращении к специалистам, что может привести к затруднению другого рода – дороговизне. Лигал дизайн на профессиональном уровне имеет место быть и выступает в качестве удачного дополнения, однако не является существенным условием успешности юридического документа.

Базовый уровень лигал дизайна означает форматирование всего документа в целом, которое доступно любому пользователю компьютера. Предполагается, что оформление текста происходит с помощью стандартных офисных программ – Word, PowerPoint, Excel и иных. Базовому лигал дизайну, на наш взгляд, должен подвергаться любой юридический документ. Неоднократно в доктрине предлагались различные списки требований, которым он должен визуальным образом соответствовать. Приведем несколько, по нашему мнению, удачных решений.

¹ См.: Шнигер Д. О. Техника, дизайн и эстетика в юридическом образовании: итоги научно-практического семинара (10 апреля 2021 г.) // Актуальные проблемы российского права. 2021. №8 (129). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/tehnika-dizayn-i-estetika-v-yuridicheskom-obrazovanii-itogi-nauchno-prakticheskogo-seminara-10-aprelya-2021-g> (дата обращения: 30.04.2023).

² См.: Витюкова, А.О. Лигал дизайн - решение проблем доступным образом // Вопросы российской юстиции. 2020. №6. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ligal-dizayn-reshenie-problem-dostupnym-obrazom> (дата обращения: 11.04.2023).

Во-первых, деление текста на параграфы и абзацы по принципу: один тезис – один параграф, одна мысль – один абзац. Между абзацами и параграфами необходимо делать отступы. Благодаря этому приему информация воспринимается легче и выглядит менее объемной и перегруженной.

Во-вторых, как советует В.В. Хвалей, необходимо нумеровать абзацы, что обеспечит более легкое обращение к ним в последующей деятельности³. Гораздо удобнее оперировать фразами «5 пункт, 10 пункт», чем «третий абзац снизу на 23 странице».

В-третьих, важные мысли необходимо выделять с помощью жирного начертания, курсива, подчеркивания или совокупности этих инструментов. То есть необходимо расставлять акценты в тех местах, куда необходимо обратить внимание адресату.

Есть и неуместные приемы, встречающиеся в практике. К примеру, использование фото, не относящихся к делу, размещение чрезмерно большого количества иконок и так далее. Это, наоборот, усложняет восприятие текста.

Лигал дизайн актуален не всегда. Так, если в содержании юридического документа отсутствует смысл, то методы лигал дизайна не восполнят этот пробел. Также при наличии сложных конструкций предложений, нагромождении терминов, непонятного текста подчеркивание и прочие приемы лигал дизайна не помогут понять его суть. В данном случае, в первую очередь надо работать над самим текстом. Таким образом, можно сформулировать иерархию ценностей в юридическом документе, то есть тех частей, которые должны в нем присутствовать. Первое место занимает содержание такого документа, которое составляют юридическая и лингвистическая грамотность. Во вторую очередь внимание должно уделяться оформлению.

Важным является то, что трудозатраты на лигал дизайн должны быть соразмерны его ценности применительно к конкретному документу. Обратимся к примерам. Так, если наличествует сложная система договорных отношений, где много субъектов, много связей между ними, то применение лигал дизайна, а именно составление схемы, поможет понять договорные связи и не запутаться в них при объяснении фактических обстоятельств. Если же речь идет о двух субъектах, заключивших договор купли продажи, то вынесение этой информации в схематичный вид нецелесообразно, т.к. и без схемы несложно осознать сущность этих правоотношений.

Лигал дизайн имеет важное значение в юридической деятельности. Он обеспечивает понятную подачу информации, удобство ее восприятия адресатом и быстроту погружения. Также благодаря лигал дизайну можно оценить системность информации и понимание ее составителем документа. Так, при разрозненной информации невозможно представить ее в виде схемы или алгоритма, выделить смысловые части и расположить их в логической последовательности.

Если не уделить должного внимания лигал дизайну при подготовке юридического документа, можно столкнуться с неблагоприятными последствиями его ненадлежащего оформления. Например, тексту могут не уделить должного внимания: если он представляет собой неструктурированный массив информации – читателю не за что «зацепиться» взглядом, его внимание может быть рассеяно. Также неоформленный текст могут не понять или понять неправильно, акцентируя внимание на менее значимых его частях, не замечая сути, которую хотел донести составитель.

Подводя итог вышесказанному, отметим, что лигал дизайн является хорошим и удачным дополнением к качественно составленному юридическому документу, а базовый лигал дизайн даже выступает в качестве необходимого его элемента. Однако лигал дизайн является вспомогательным инструментом, цель которого состоит в наглядном представлении содержания информации, поэтому он не может быть универсальным средством спасения неудачных документов. При отсутствии достаточного количества времени, навыков и средств стоит уделить первостепенное внимание смыслу текста. Качественный текст, написанный понятным языком, и так будет читаться легко.

³ См.: Хвалей, В.В. 33 правила подготовки документов для международного арбитража // Редакция журнала Третейский суд №2/3 (104/105) 2016, стр. 158 - 162

Шарунова Мария Алексеевна – обучающаяся Саратовской государственной юридической академии (СГЮА)

Новикова Екатерина Михайловна - обучающаяся Саратовской государственной юридической академии (СГЮА)

Научный руководитель:

Макаров Сергей Александрович – доцент кафедры гражданского права Саратовской государственной юридической академии (СГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Проблемы правового регулирования электронной торговли на примере российских маркетплейсов

В последние пару лет наблюдается резкий рост доли маркетплейсов в сфере электронной коммерции, по данным исследования М.А.Research, в 2021 году это направление стало самым быстрорастущим сегментом ретейла. Маркетплейсы в удивительно короткий срок заняли свою экономическую нишу, по итогам 2021 года онлайн-продажи на данных электронных площадках составили 62% от их общего числа в онлайн-среде. Однако российское законодательство не успевает за столь стремительным развитием данной экономической модели, о чем прежде всего свидетельствует отсутствие термина «маркетплейс» в отечественных законах. На данный момент их определяют как агрегаторов информации о товарах и услугах согласно закону «О защите прав потребителей». Это относительно новый термин, который появился в законе после внесения поправок в 2019 году, однако даже его введение не уберегло от терминологической путаницы и правовых коллизий, поскольку отсутствие легального определения, например, не позволяет разграничить два похожих термина – онлайн-магазин и маркетплейс. Онлайн-магазин представляет собой сайт одной фирмы, на котором представлена для продажи ее собственная продукция. В то же время маркетплейс является «электронной торговой площадкой, неким посредником между продавцами и покупателями, предоставляющим возможность безналичной оплаты и доставки товара»¹. Некоторые исследователи сравнивают данные торговые площадки с цифровыми аналогами рынка или ярмарки. Стоит отметить, что ранее предпринимались попытки восполнить пробелы в законодательстве путем внесения в Государственную Думу РФ одним из ее депутатов проекта Федерального закона «О маркетплейсе», который, однако, был отклонен в первом чтении.

Экономическая модель электронного рынка в некоторой степени феноменальна, поскольку оказывает значительное влияние на развитие электронной коммерции, что еще раз подчеркивает необходимость изучения и урегулирования данного явления не только с экономической, но и с правовой позиции. К основным факторам стремительного развития маркетплейсов можно отнести наличие собственного приложения с понятным покупателю интерфейсом, повышенный уровень доверия покупателей к маркетплейсам как к крупным компаниям, а также возможность настроить параметры поиска в приложении, сравнить цены у разных продавцов и выбрать самый выгодный товар. Среди факторов выбора в пользу маркетплейсов немалое значение приобретает удобный и предсказуемый сервис. «Потребитель избавлен от необходимости самостоятельной организации доставки товара. Логистика и служба доставки маркетплейсов сформировала стандарт качества сервиса, который не всегда способны предоставить отдельные интернет-магазины»².

¹ Кордина И.В., Хлебович Д.И. Маркетплейс как бизнес-модель электронного посредничества//Известия Байкальского государственного университета 2021. №4. С. 467-477. Текст: непосредственный.

² Буянов А.С. Роль маркетплейсов в развитии электронной торговли//Human Progress 2022. №8. С. 1-8. Текст: непосредственный.

В настоящее время по причине недостаточного законодательного регулирования и отсутствия единой правовой позиции судебная практика по спорам с участием маркетплейсов не отличается единообразием. При анализе судебной практики было выявлено, что одной из распространенных проблем является определение надлежащего ответчика. В аналогичных ситуациях суды по-разному подходят к решению данного вопроса, например, решением мирового судьи от 2017 года были частично удовлетворены требования истца к ООО «Вайлдберриз» о защите прав потребителя. Суть спора заключалась в том, что истец заказал на данной платформе бракованный электрический чайник, который сразу после начала эксплуатации перестал работать. Истец вернул указанный товар в семидневный срок с требованием о возврате уплаченных денежных средств, товар был принят на диагностику, в ходе которой не было обнаружено производственного брака, вследствие чего в возврате денег было отказано. После этого потребитель обратился в суд с требованием отказать от исполнения договора купли-продажи и вернуть уплаченную за товар сумму. ООО «Вайлдберриз» был признан надлежащим ответчиком, с которого в итоге и была взыскана уплаченная за бракованный товар сумма. Однако, рассматривая похожую ситуацию с неисправной радиосистемой, суд пришел к выводу, что маркетплейс является ненадлежащим ответчиком и требование о взыскании денежных средств необходимо предъявлять к продавцу товара, а не к посреднику. Данная позиция устояла и при обжаловании решения в судах апелляционной и кассационной инстанций.

«Несмотря на выгоды онлайн-торговли в современных условиях, значительно возрастает риск приобретения контрафактных товаров»³. Контрафактом, согласно ст. 1515 ГК РФ, являются товары, этикетки, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение. По результатам, полученным в 2018 году, поддельной электроникой торговали почти 80% онлайн-площадок. В отличие от разрозненных правовых взглядов судов на разрешение споров, связанных с продажей бракованного товара на маркетплейсах, вопрос об определении надлежащих ответчиков по спорам, связанным с продажей контрафактных товаров на электронных площадках, является более урегулированным, поскольку некоторые разъяснения по данному поводу содержатся в Постановлении Пленума Верховного суда РФ «О применении части четвертой ГК РФ». В судебной практике устоялись две основных позиции по распределению ответственности в случае продажи контрафактного товара. В первом случае маркетплейс несет солидарную ответственность вместе с продавцом, поэтому правообладатель вправе предъявить требования к обоим. Во втором случае маркетплейс признается лишь информационным посредником, то есть лицом, предоставляющим возможность размещать материалы с использованием информационно-телекоммуникационной сети. Однако Верховный суд разъяснил: «Получение доходов владельцем сайта может свидетельствовать о том, что он является не информационным посредником, а лицом, непосредственно использующим соответствующие результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации»⁴, что свидетельствует в пользу именно первого варианта. Однако разъяснения Верховного Суда РФ носят рекомендательный характер и не могут в полной мере способствовать выработке единой правовой позиции.

Таким образом, правовое регулирование данной сферы электронной торговли нуждается не только в углубленном изучении и исследовании, но и в существенной доработке. Некоторые рассмотренные в статье проблемы представляется возможным решить путем внесения изменений в федеральные законы и Гражданский Кодекс Российской Федерации, например, законодательное закрепление понятия «маркетплейс» поможет сократить большое количество препятствующих справедливому отправлению правосудия

³ Сальникова А.В., Кудимова Ю.А. Контрафакт в маркетплейс на примере «Вайлдберриз: постановка проблемы//Вестник университета. 2021. № 2. С. 117-123. Текст: непосредственный.

⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" № 10 от 23.04.2019 // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL:<http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 26.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

коллизий при судебных разбирательствах. Более эффективным решением существующих проблем представляется разработка самостоятельного федерального закона, который позволит закрепить на законодательном уровне необходимые термины и наиболее полно регулировать деятельность маркетплейсов, способствуя сокращению возникающих противоречий.

Общие обязательства супругов: проблемы теории и правоприменительной практики

Институт¹ общей собственности, закрепленный в семейном законодательстве Российской Федерации, сегодня вызывает целый ряд вопросов. Одной из актуальных проблем является то, что общая собственность связана только с активами супругов. О том, как учитывать в составе общей супружеской собственности кредитные обязательства и иные долги супругов, законодатель умалчивает. Согласимся с А. В. Егоровым, отмечающим, что институт совместных долгов в семейном праве разработан совершенно недостаточно, а работающий механизм для погашения общих долгов супругов до раздела их активов отсутствует¹. Актуализирует указанную проблему достаточно высокий уровень ипотечного и потребительского кредитования, в результате чего большинство семейных пар за время семейной жизни успевают обзавестись не только имуществом, но и долговыми обязательствами, а возможно, что и исключительно долговыми обязательствами. Цель доклада состоит в том, чтобы на основании исследования теоретического материала, законодательства и судебной практики, сформулировать выводы о недостатках законодательства, регулирующего обязательства супругов.

В соответствии с п. 1 ст. 256 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее: ГК РФ), п. 1 ст. 34 Семейного кодекса Российской Федерации (далее: СК РФ) имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью. При этом к такому имуществу закон относит доходы, различные вещи и имущественные права. Относительно долговых обязательств лиц, находящихся в браке, в ст. 34 СК РФ нет никакой информации, как и в ст. 38 СК РФ, которая регулирует раздел общего имущества супругов. Единственное упоминание о долгах супругов содержится в ч. 3 ст. 39 СК РФ, где закреплено правило о том, что общие долги супругов при разделе общего имущества распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям. Это положение закрепляет наличие общих долгов супругов в составе общего супружеского имущества. В ч. 2 ст. 45 СК РФ предусматривается возможность ответственности общим имуществом супругов по обязательствам одного из них при условии, если суд установит, что все полученное по обязательствам одним из супругов было использовано на нужды семьи.

Таким образом, критерии отнесения долговых обязательств к той или иной группе законодателем не установлены и отдаются на откуп суда, что часто приводит к формированию достаточно противоречивой судебной практики.

Анализ научных трудов отечественных ученых по вопросу включения долговых обязательств супругов в их совместную собственность позволяет выделить три сформировавшихся подхода. Первый подход сложился преимущественно в советской правовой доктрине, и в настоящее время в научной литературе он практически не обсуждается. Представители второго подхода поддерживают закрепленные в СК РФ положения, согласно которым долговые обязательства супругов могут быть признаны либо общими, либо личным обязательством одного из супругов. Е. Н. Мазовка предлагает закрепить в СК РФ отдельную норму, определяющую правовой режим долговых обязательств супругов, возникших в период брака, а также ввести требование о наличии письменного согласия супруга на заключение кредитного договора, факт же расходования денежных средств подтверждать двусторонним документом (отчетом), подписанным обоими

¹ Егоров А. В. Совместная собственность супругов: на перепутье // Гражданское право социального государства. Москва : Статут, 2020. С. 223.

супругами². Т. М. Моисеева полагает, что сущность имущества, нажитого супругами в браке, включает не только вещи, имущественные права требования, ограниченные вещные права, но также и общие долговые обязательства, которые являются неотъемлемой частью супружеской жизни, вследствие чего наименование ст. 34 СК РФ «Совместная собственность супругов» следует изменить на «Общее имущество супругов»³.

Поскольку данный подход основан на положениях действующего семейного законодательства, то справедливо, что он находит свое отражение в судебной практике: суды в большинстве случаев также разграничивают долговые обязательства супругов на общие и личные. В определении Верховного Суда Российской Федерации от 19 декабря 2022 г. № 309-ЭС22-16470 Судебная коллегия по экономическим спорам указала, что презумпция согласия супруга с действиями другого супруга по распоряжению общим имуществом не предполагает возникновение у одного из супругов долговых обязательств перед третьими лицами, с которыми он не вступал в правоотношения. Признание обязательств супругов общими не является основанием для возникновения солидарной обязанности по погашению общей задолженности⁴.

Наиболее проблемным вопросом в рамках данного подхода является отнесение долгов супругов к совместным или единоличным. Очевидно, что к совместным обязательствам относится, например, кредит для приобретения имущества для совместного пользования: квартиры, автомобиля, строительных материалов или оплаты ремонтных работ в жилом помещении семьи и др. Если супруги совместно причинили кому-либо вред, либо вред причинен их общими детьми, то в этом случае тоже не возникает вопросов. Но как быть, если вред третьим лицам причиняет один из супругов: выступает виновным лицом в дорожно-транспортном происшествии либо привлекается к субсидиарной ответственности как учредитель или руководитель юридического лица? Как справедливо указывает А. В. Егоров, в этом случае разные ситуации судами будут разрешаться по-разному. Если супруг допустил грубое нарушение Правил дорожного движения, то несправедливо разделять возникшее обязательство с другим супругом. Если же авария была совершена по неосторожности, а поездка совершалась в общих интересах семьи, то освобождать второго супруга от части задолженности по такому деликту А. В. Егоров считает некорректным⁵.

Третий подход заключается в том, что общее супружеское имущество – это не только накопленные супругами во время брака активы, но и возникшие при накоплении данных активов долги. Здесь полагаем необходимым уточнить, что в п. 3 ст. 39 СК РФ закреплено следующее: суд распределяет между супругами общие (курсив наш. – Э. К., Р. З.). Как мы указывали выше, все долговые обязательства, возникшие во время брака, судом могут быть признаны либо общим обязательством супругов, либо личным обязательством супруга-заемщика. Если такое обязательство признано личным обязательством супруга, то согласно п. 3 ст. 39 СК РФ суд его между супругами не распределяет. Таким образом, п. 3 ст. 39 СК РФ не подтверждает вхождение личных долгов в состав общего имущества супругов. Это мнение подтверждает и судебная практика. Например, в решении Пролетарского районного суда по делу № 2-152/2018 от 13 июня 2018 г. обозначено, что «под категорией «совместное имущество супругов» понимается вся совокупность как наличного, так и долгового имущества, нажитого супругами в период брака, в том числе, возникшие в период совместной жизни требования обязательственного характера, то есть в составе имущества супругов могут быть не только вещи и права требования, но и непогашенные кредитные

² Мазовка Е. Н. Признание долговых обязательств общими обязательствами супругов: анализ судебной практики // Актуальные проблемы российского права. 2020. Т. 15, № 12. С. 84

³ Моисеева Т. М. Совместная собственность супругов и (или) общее имущество супругов: анализ современного семейного и гражданского права // Актуальные проблемы российского права. 2017. № 5(78). С. 134.

⁴ Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 19 декабря 2022 г. № 309-ЭС22-16470 по делу № А712503/2021.

⁵ Егоров А. В. Совместная собственность супругов: на перепутье // Гражданское право социального государства. Москва : Статут, 2020. С. 89.

обязательства. Следовательно, денежные средства, взятые в долг и использованные в интересах семьи, также являются совместным имуществом супругов»⁸. Р. С. Бевзенко поддерживает данный подход и справедливо полагает, что, исходя из основных идей общности имущества супругов, закрепленных в СК РФ, долг, в который вступает один из супругов, также должен быть общим потому, что любое благо, полученное в обмен на долг, будет общим. Совместность режима собственности супругов по умолчанию подразумевает совместность обязательств, иначе это противоречит базовым принципам гражданского права: имущественные выгоды из обязательств принадлежат обоим супругам, а обязательства несет только один из них⁶.

На наш взгляд, определение судьбы супружеских долгов следует решать через определение судьбы режима общей собственности имущества, приобретенного в браке. В соответствии со ст. 34 СК РФ имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью⁷. Имущество, выведенное законодателем из-под режима общности, перечислено в ст. 36 СК РФ. К нему относится: имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования, по иным безвозмездным сделкам и др. В соответствии с п. 4 ст. 38 СК РФ суд также может признать личным имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений. По нашему мнению, аналогичным образом следует закрепить в законодательстве вопрос определения общих долгов супругов, приобретенных в браке. В этих целях следует внести дополнения в п. 2 ст. 34 СК РФ в части включения в состав общего имущества супругов также долговых обязательств, возникших у супругов во время брака. В ст. 36 СК РФ необходимо включить положение о долговых обязательствах супругов, которые будут выведены из режима общности. Представляется, что таковыми надо считать долговые обязательства, потраченные должником лично на себя, на улучшение имущества, принадлежащего супругу лично, и др. Соответствующие изменения следует внести и в ГК РФ. Кроме того, в законодательство также целесообразно внести изменения в части необходимости получения обязательного письменного согласия другого супруга при заключении одним из супругов кредитных договоров либо договоров микрозайма. Данное положение призвано воспрепятствовать одному из супругов принять на себя долговые обязательства без уведомления об этом другого супруга с целью признания потом этих долговых обязательств общими.

Долг признается личным долгом одного супруга, но увеличивается его доля в совместной собственности при разделе общего имущества. В таком случае «при определении долей в общих долгах не производится раздел долга или замена должника в обязательстве, а устанавливается часть долга, которую должник вправе требовать при исполнении обязательства полностью или частично с другого участника совместной собственности»^{8 9}. Так в одном из исков о разделе совместного имущества истец просит суд отойти от принципа равенства долей с учетом перевода общего обязательства в личное. «Абачараева Н.Л. указала, что 5 января 2013 г. ею от физических лиц (Абачараева А.С., Абачараева А.С., Агаева Ш.М.) с согласия ответчика на нужды семьи были получены денежные средства в размере 379 620 000 руб., являющиеся общим долгом супругов, который она просила признать ее личным долгом с выделением ей в счет компенсации 1/2 доли денежных обязательств, приходящихся на долю Абачараева З.Р. (189 810 000 рублей), а также в счет

6 Бевзенко Р. Почему судьи Гражданской коллегии Верховного Суда не знают законов своей страны // Дело об общем имуществе супругов. URL: https://zakon.ru/blog/2021/1/14/pochemu_sudi_grazhdanskoj_kollegii_verh_suda_ne_znayut_zakonov_svoej_strany_delo_ob_obschem_imuschestve (дата обращения: 24.03.2023).

7 Александрова М. А., Федорова О. А. Особенности правового режима личного имущества супругов в России // Вестник Санкт-Петербургского университета. Право. 2021. Т. 12, вып. 2. С. 320

8 Решение № 2-1522/2018 2-1522/2018-М-667/2018 от 24 июля 2018 г. по делу № 2-1522/2018 И www.sudact.ru (дата обращения: 24.03.2023).

9 Определение от 17 июля 2018 г. N 41-КГ 18-23 // www.consultant.ru (дата обращения: 24.03.2023).

принадлежащей ей доли в общем имуществе супругов, определенных объектов недвижимости, 40 перечисленных в уточненном исковом заявлении». По данному делу суд первой инстанции учел интересы истца «исходя из реальной возможности раздела спорного имущества, принимая во внимание пожелания каждого из супругов, специфику осуществляемой ими трудовой деятельности и фактического использования сторонами спорных объектов, а также исходя из принципа единства судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов».

Интересно также то, как происходит распределение долга между кредиторами, если речь идет о банкротстве гражданина, у которого есть совместное обязательство с супругой/супругом. Здесь стоит отметить, что даже банк в качестве истца в Определении Верховного Суда от 22.11.2018 указал на «отсутствие единообразной судебной практики по вопросу о том, являются ли залоговые требования приоритетными перед требованиями супруги (бывшей супруги) должника о выплате причитающейся доли в общем имуществе»¹⁰.

В целом аналогичную позицию занимает Е. Н. Мазовка, считающая, что если в действующее семейное законодательство будет введена презумпция общности долговых обязательств супругов, то супругам необходимо предоставить возможность иметь в период брака личные долговые обязательства, а также установить четкие критерии: какие долговые обязательства будут считаться личными, а какие общими обязательствами супругов¹¹.

Проблемным вопросом, возникающим при разделе общих обязательств супругов, является невозможность их распределения между супругами без согласия кредитора. По общему правилу, согласно п. 3 ст. 308 ГК РФ обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон. Указанное правило не предусматривает каких-либо исключений, в том числе для должников, состоящих в браке. В соответствии с п. 2 ст. 391 ГК РФ перевод должником своего долга на другое лицо допускается с согласия кредитора и при отсутствии такого согласия является ничтожным. Таким образом, если без согласия кредитора суд не может перевести часть обязательства на супруга, то возникает вопрос: каким образом можно осуществить раздел общего обязательства в принципе? Согласимся с мнением М. В. Кратенко, который предлагает учитывать наличие у супругов общих обязательств при распределении иного имущества, т. е. передавать супругу-заемщику большую часть имущества как компенсацию за исполнение соответствующего обязательства¹². Вероятна ситуация, когда такой механизм применить будет нельзя, например, если у супругов отсутствует какое-либо совместно нажитое имущество. Здесь возможно два варианта развития событий. Первый вариант – обязать другого супруга единовременно выплатить половину оставшейся задолженности. Проблемой может быть то, что сумма задолженности будет достаточно велика для того, чтобы второй супруг мог в короткий срок найти такую сумму. Второй вариант – предоставить возможность супругу-заемщику обратиться к другому супругу с требованием о возмещении 50 % фактически произведенных им выплат после прекращения брака в счет погашения обязательства. Такой же позиции придерживаются суды. Как отмечается в Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации, возникшие в период брака обязательства по заемным договорам, исполнение которых после прекращения брака лежит на одном из бывших супругов, могут быть компенсированы супругу путем передачи ему в собственность соответствующей части имущества сверх полагающейся по закону доли в совместно нажитом имуществе. При отсутствии такого имущества супруг-заемщик вправе требовать от

¹⁰ Определение от 22 ноября 2018 г. N 305-ЭС 18-15086(1,2) // www.consultant.ru (дата обращения: 24.03.2023).

¹¹ Мазовка Е. Н. Признание долговых обязательств общими обязательствами супругов: анализ судебной практики // Актуальные проблемы российского права. 2020. Т. 15, № 12. С. 88

¹² Кратенко М. В. Раздел общих обязательств (долгов) супругов: некоторые проблемы теории и практики // Адвокат. 2011. № 9. С. 24.

второго супруга компенсации соответствующей доли фактически произведенных им выплат по договору¹³.

В целом регулирование общих долговых обязательств супругов предстает достаточно новым явлением для отечественного семейного права и нуждается в дальнейших исследованиях, основная задача которых – поиск возможностей обеспечения баланса интересов как супругов, так и их кредиторов. На наш взгляд, перспективным направлением обеспечения указанного баланса выступает признание долговых обязательств, возникших у супругов во время брака, общими долговыми обязательствами по умолчанию, с закреплением в законодательстве исключений из данного правила.

13 Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации. 2021. № 4 : Доступ из [утв. Президиумом Верхов. Суда Рос. Федерации 16 февр. 2022 г.]. справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

Шохина Ксения Юрьевна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Морозов Роман Михайлович - доцент кафедры
уголовного процесса и криминалистики Северо-
Западного (филиала) Университета имени О.Е.
Кутафина (МГЮА) в г. Вологде, кандидат
юридических наук, доцент.

Актуальные вопросы меры пресечения в виде залога: российский и зарубежный опыт

Среди мер процессуального принуждения преобладающее место в Российской Федерации занимают меры пресечения как наиболее строгий вид воздействия на подозреваемого или обвиняемого в целях обеспечения их надлежащего поведения и явки по вызовам. Залог в системе мер пресечения в уголовно-процессуальном законодательстве России является третьей по строгости после заключения под стражу и домашнего ареста. Он состоит во внесении или в передаче подозреваемым, обвиняемым либо другим физическим или юридическим лицом на стадии предварительного расследования в орган, в производстве которого находится уголовное дело, а на стадии судебного производства - в суд недвижимого имущества и движимого имущества в виде денег, ценностей и допущенных к публичному обращению в Российской Федерации акций и облигаций в целях обеспечения явки подозреваемого либо обвиняемого к следователю, дознавателю или в суд, предупреждения совершения им новых преступлений¹.

Преимуществами залога как меры уголовного принуждения является то, что при его реализации не ограничивается естественное право человека на свободу и свободу передвижения. Залог не ограничивает права на общение с другими лицами и на трудовую деятельность, что обеспечивает реализацию обязанностей человека в сфере семейных отношений. Залог освобождает государство от затрат, связанных с содержанием под стражей подозреваемого или обвиняемого. Разгружаются переполненные следственные изоляторы и у государства отпадает необходимость строить новые, обеспечивая соблюдение установленных правил содержания.

Вместе с тем показатели применения данной меры пресечения свидетельствуют о слабом интересе к ней правоприменителя. Согласно данным Судебного департамента при Верховном Суде РФ в первом полугодии 2021 года залог применялся 36 раз, а за этот же период в 2022 году залог применялся всего 21, в свою очередь как домашний арест применялся 1828 и 1631 соответственно². Как мы видим, тенденции на увеличение количества ходатайств об избрании меры пресечения в виде залога не усматривается, несмотря на все законодательные преобразования последних лет, которые претерпел данный институт.

Касательно других стран, практика применения залога в качестве меры пресечения сформировалась довольно давно. Поэтому, рассмотрим опыт некоторых зарубежных стран, в законодательстве которых присутствует залог в качестве меры пресечения.

Например, Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан также закрепляет, что в качестве предмета залога могут выступать денежные средства, движимое и недвижимое имущество. Размер залога определяется с учетом тяжести подозрения, личности подозреваемого, обвиняемого, характера преступного деяния, имущественного положения залогодателя и не может быть менее, чем указано в законе. Однако, важной особенностью, которой не обладает уголовно-процессуальное законодательство РФ является то, что размер залога может быть применен ниже

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 21.11.2022) // Собрание законодательства РФ. - 24.12.2001. - № 52 (ч. I). - ст. 4921.

² Основные статистические показатели деятельности судов общей юрисдикции за 1 полугодие 2021 года и за 1 полугодие 2022 года [Электронный ресурс] // Судебный департамент при Верховном суде Российской Федерации: сайт. - URL: <http://www.cdep.ru/> (дата обращения: 06.04.2023г.).

нижнего размера либо может быть принято иное имущество, эквивалентное этой сумме в отношении: 1) лиц, имеющих на иждивении несовершеннолетних детей, престарелых родителей, родственников с инвалидностью, а также являющихся опекунами и попечителями; 2) лиц, относящихся к социально уязвимым слоям населения, а также получающих различные виды социальной помощи за счет бюджета; 3) несовершеннолетних и лиц пенсионного возраста. Это в свою очередь уравнивает шансы данных категорий людей, на применение в отношении их залога. Тем самым, залог

Например, УПК Республики Беларусь также содержит подобное исключение, в соответствии с которым размер залога может быть установлен ниже нижнего предела, но не менее половины минимального размера, установленного законом, в отношении лиц, достигших общеустановленного пенсионного возраста или получающих государственную адресную социальную помощь. Уголовно-процессуальное законодательство Белоруссии к тому же устанавливает, что при постановлении обвинительного приговора сумма залога может быть обращена судом в счет возмещения вреда (ущерба), причиненного преступлением, если залог внесен подозреваемым, обвиняемым или лицами, несущими материальную ответственность за их действия. В случае, если залог внесен другим физическим лицом, обращение залога в счет возмещения вреда (ущерба) допускается только с письменного согласия залогодателя. По нашему мнению, это позволяет в какой-то мере достичь социальной справедливости, восстановления нарушенных прав, свобод и других социально значимых благ, которым посягательство причинило ущерб.

Рассмотрев залог как меру пресечения в зарубежных странах, можно сделать следующие выводы.

Залог содействует гуманизации уголовного судопроизводства, что соответствует основополагающим началам международного права и является неотъемлемой частью демократического государства.

К тому же, для каждого подозреваемого (обвиняемого) в национальном уголовно-процессуальном законодательстве должно быть предусмотрено право на избрание иной меры пресечения, не связанной с заключением под стражу.

Стоит отметить любопытный опыт вышеуказанных стран, когда размер залога может быть установлен ниже нижнего предела, а также, что часть залога может быть использована для покрытия вреда причинного преступным деянием. Введение подобных положений в УПК РФ могло бы помочь решить, во-первых, вопрос о размере залога, который разрешается следователем по договоренности со стороной защиты и не может быть установлен в меньшей сумме, чем это предусмотрено законом. Тем самым, многие люди могли бы получить шанс на освобождение под залог, который им по силе. Во-вторых, проблему покрытия требований по гражданскому иску в уголовном судопроизводстве. Залог в таком случае мог бы стать реальным механизмом компенсации такого вреда, так как деньги или имущество в случае применения залога на момент судебного разбирательства уже имеются и могли бы быть обращены при вынесении итогового решения по делу в счет возмещения вреда, причиненного преступлением. Тем временем в реальности такое возмещение не используется.

Обращение залога в доход государства в случае нарушения обвиняемым или подозреваемым обязательств, связанных с применением залога, к сожалению, не способствует решению указанной проблемы.

Поэтому, мы считаем, будет целесообразно дополнить статью 106 УПК РФ частью 3.1 изложив текст в следующей редакции: «В исключительных случаях размер залога может быть применен ниже нижнего предела, но не менее половины минимального размера, установленного частью 3 настоящей статьи, либо может быть принято иное имущество, эквивалентное этой сумме, в отношении:

1) лиц, имеющих на иждивении несовершеннолетних детей, престарелых родителей, родственников с инвалидностью, а также являющихся опекунами и попечителями;

2) лиц, относящихся к социально уязвимым слоям населения, а также получающих различные виды социальной помощи за счет бюджета;

3) несовершеннолетних и лиц пенсионного возраста.»

В том числе, дополнить данную статью частью 9.1 в следующем содержании: «При постановлении обвинительного приговора сумма залога может быть обращена судом в счет возмещения вреда (ущерба), причиненного преступлением, если залог внесен подозреваемым, обвиняемым либо другим физическим или юридическим лицом. В случае, если залог внесен другим физическим или юридическим лицом, обращение залога в счет возмещения вреда (ущерба) допускается только с письменного согласия залогодателя».

Шаталова Юлия Андреевна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Шубина Арина Владиславовна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Шмакова Екатерина Борисовна - старший
преподаватель кафедры гражданского права и
гражданского процесса Северо-Западного
института (филиала) Университета имени О.Е.
Кутафина (МГЮА)

Правовые аспекты криоконсервации в Российской Федерации

В Российской Федерации довольно остро стоит проблема демографии: естественная убыль населения составила за 2022 год почти 600 тысяч человек¹. Это связано не только с нежеланием населения иметь детей, но и с невозможностью в отдельных случаях стать родителями – в силу бесплодия или иных заболеваний.

В современном обществе большим достижением науки стала возможность использования вспомогательных репродуктивных технологий (ВРТ). Они представляют собой «методы лечения бесплодия, при применении которых отдельные или все этапы зачатия и раннего развития эмбрионов осуществляются вне материнского организма»². Среди таких методов широкое распространение получил такой способ как криоконсервация биоматериалов. В Российской Федерации возможность применения ВРТ регулируется Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ (ред. от 28.12.2022) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»³. Более подробно данный процесс регламентирован в Приказе Минздрава России от 31.07.2020 № 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению»⁴.

Криоконсервация – это способ длительного хранения генетического материала человека за счет его заморозки. В дальнейшем этот материал используется для подсадки, вынашивания и деторождения.

Показаний применения данной процедуры может быть несколько: при процедуре ЭКО, когда замораживаются неиспользуемые при процедуре эмбрионы; при онкологических заболеваниях для сохранения фертильности при подавляющем воздействии лечения; для сохранения биоматериала по желанию пациента, в том числе в случае отложенного материнства; для создания банка донорских половых клеток.

Рассмотрим некоторые законодательные аспекты и проблемы, возникающие на практике при реализации криоконсервации биоматериала.

¹ Естественное движение населения в разрезе субъектов Российской Федерации за декабрь 2022 года [Электронный ресурс] // URL: https://rosstat.gov.ru/storage/mediabank/Edn_12-2022.htm (дата обращения 04.04.2023)

² Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ [Электронный ресурс] // URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_121895/ (дата обращения: 4.04.23)

³ Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ [Электронный ресурс] // URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_121895/ (дата обращения: 4.04.23)

⁴ Приказ Минздрава России от 31.07.2020 № 803н "О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению"(Зарегистрировано в Минюсте России 19.10.2020 N 60457) [Электронный ресурс] URL: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/74676088/> (дата обращения: 4.04.23)

Для начала следует сказать, что существует возможность заморозки как эмбрионов, так и отдельно биоматериалов обоих родителей – яйцеклеток и семенной жидкости. Эмбрионом российское законодательство признает «зародыш человека на стадии развития до восьми недель»⁵. Сейчас нет однозначного определения правового статуса эмбриона ни в отечественном, ни в международном праве. В научных кругах существует три подхода.

Во-первых, эмбрион – субъект права. Всемирная медицинская организация в 1987 году призвала врачей этически относиться, проявляя должное уважение, к любому человеку, в том числе к эмбриону «с самого начала жизни последнего»⁶, таким образом, признавая его субъектом права. Данная тенденция прослеживается в законодательстве многих стран. Однако в части 2 статьи 17 Конституции РФ закреплено, что «основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения»⁷. Гражданская правоспособность также возникает с момента рождения гражданина⁸. Таким образом, российское право не признает эмбриона субъектом права, соответственно не считает его полноценным участником правоотношений.

Во-вторых, эмбрион – объект права. Данной точки зрения придерживаются такие ученые, как Н.В. Аполинская. Она признает зародыш вещью, по поводу которой могут возникать правоотношения, например, договорные⁹. Отчасти эта позиция подтверждается и в Приказе о порядке использования ВРТ, где сказано, что они «принадлежат» лицам, которые являются участниками криоконсервации»⁹. Но и эта позиция является несостоятельной. По статье 128 Гражданского кодекса РФ эмбрион нельзя отнести ни к одному из перечисленных объектов гражданских прав. Его нельзя признать объектом права собственности, в том числе совместной собственности супругов, поскольку он является началом другого человеческого существования.

В-третьих, эмбрион является частью органа или ткани организма матери. Подтверждение этой позиции можно найти в Законе РФ от 22.12.1992 № 4180-I «О трансплантации органов и (или) тканей человека». Жизнь зародыша неразрывно связана с жизнью беременной женщины и не может рассматриваться отдельно от нее. Уголовный кодекс РФ в части 2 статьи 105 устанавливает ответственность за убийство женщины заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности¹⁰. Ответственность устанавливается не за убийство двух человек, а одного, что подтверждает вышеуказанную позицию.

В связи с этим возникает вопрос о правовом статусе криоконсервированного эмбриона. Биоматериал замораживается и хранится вне организмов обоих родителей в специальных криокамерах, в жидком азоте. Различают прижизненную, посмертную и постмортальную репродукцию. Посмертная подразумевает под собой зачатие ребенка при жизни лица, а рождение после смерти одного или обоих родителей. Под постмортальной понимается и зачатие также после смерти хотя бы одного из родителей.

Нормативно-правовые акты не отвечают на вопрос, кто является собственником репродуктивного материала. На практике может случиться так, что лицо, которое

⁵ Федеральный закон от 20.05.2002 № 54-ФЗ "О временном запрете на клонирование человека" [Электронный ресурс] // URL: <https://base.garant.ru/184467/> (дата обращения: 5.04.23)

⁶ Положение об оплодотворении in-vitro и трансплантации эмбрионов принято 39-й Всемирной медицинской ассамблеей, Мадрид, Испания, окт. 1987г. [Электронный ресурс] // URL: <http://zakony.com.ua/> (дата обращения: 4.04.23)

⁷ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ [Электронный ресурс] // URL: <https://base.garant.ru/10164072/> (дата обращения: 4.04.23) п. 2 ст.17

⁸ Аполинская Нина Вадимовна. Биологические объекты человека в гражданском праве Российской Федерации : диссертация кандидата юридических наук: 12.00.03 -Дальневост. гос. ун-т., Иркутск, 2009.173с.

⁹ Приказ Минздрава России от 31.07.2020 № 803н "О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению" (Зарегистрировано в Минюсте России 19.10.2020 N 60457) [Электронный ресурс] URL: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/74676088/> (дата обращения: 4.04.23)

¹⁰ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ [Электронный ресурс] // URL: <https://base.garant.ru/10108000/> (дата обращения: 4.04.23)

осуществило криоконсервацию своих половых клеток, умирает. Согласно ч. 1 ст. 68 ФЗ «Об охране здоровья граждан» использование тела, органов и тканей умершего в медицинских, научных и учебных целях возможно лишь при наличии письменного прижизненного согласия о возможности такого использования. Реализация криоконсервированного биоматериала к этой норме не относится.

Законодателем не урегулировано, должно ли лицо выразить волеизъявление о судьбе биоматериала после своей смерти.

На практике возникали такие случаи, когда мать использовала замороженную семенную жидкость своего умершего сына, прибегая к услугам суррогатной матери, даже и без письменного прижизненного согласия сына. Кроме того, органы ЗАГС отказывали в регистрации таких детей, так как использование суррогатного материнства возможно только семейными парами и одинокими женщинами, они не признавали таких женщин матерями, так как при суррогатном материнстве используется не их биологический материал. Однако в ходе судебного разбирательства суды признавали действия регистрирующего органа незаконными и обязывали зарегистрировать детей в соответствии с требованиями истцов. Ярким примером такого дела служит случай Натальи Климовой¹¹. Мы полагаем, что лицо должно выражать свое согласие на реализацию своего биоматериала после его смерти. И организация, оказывающая такие услуги, должна обеспечить наличие такого согласия, поскольку использование биоматериала без согласия нам представляется неэтичным.

Другой проблемой является заморозка эмбриона, а не биоматериала родителей по отдельности, так как эмбрион является плодом инициативы двух людей. Сложный юридический конфликт образует ситуация, когда распорядиться эмбрионом хочет один из родителей без согласия другого. Так, супружеская пара из Ростова-на-Дону при ЭКО, которое впоследствии оказалось неудачным, заморозила неиспользованные эмбрионы. Через пару лет супруг умер. Женщина решила использовать оставшиеся эмбрионы, но обратившись в клинику, получила отказ. В клинике сослались на то, что перед ЭКО и заморозкой супруги заключили договор, в котором было указано, что после их смерти биоматериал должен быть утилизирован. Женщина обратилась в суд с требованием признать эмбрион частью наследства её мужа. Суд отказал ей в иске, не найдя нарушений в действиях клиники, так как в соответствии с российским законодательством эмбрион не является объектом права собственности, а значит и не входит в наследственную массу¹². Точно такая же практика в отношении ситуаций, когда после развода женщина хочет провести репродукцию эмбриона, а бывший супруг против и настаивает на уничтожении биоматериала. Права обоих родителей являются пропорциональными и представляют равную возможность каждому отозвать свое согласие на использование своего генетического материала, вплоть до момента пока эмбрион не будет помещен в тело женщины. В юридической литературе эта проблема определена как вопрос: что приоритетнее – право на размножение или право на отказ от размножения? Законодатель ответа на этот вопрос не дает.

На практике между клиникой и пациентами заключается договор на криоконсервацию и хранение половых клеток (эмбрионов). Следовательно, к данным правоотношениям можно применять непосредственно или по аналогии закона, содержащиеся в Гражданском кодексе такие договоры, как договор возмездного оказания услуг (глава 39 ГК РФ) в части осуществления самой криоконсервации биоматериала, а также договор хранения (глава 47 ГК РФ) в части его содержания в криокамере. Однако существуют специфические особенности, которые вынуждают относить этот договор к совершенно новому виду.

Нельзя не сказать об этических проблемах посмертной и постмортальной репродукции. Во-первых, такая репродукция может напрямую затрагивать физическое и

¹¹ «Право позади науки» Адвокатская газета: [выпуск № 18 \(107\)](https://www.advgazeta.ru/arhivnye-zapisi/pravo-pozadi-nauki/) 16-30 сентября 2011 года [Электронный ресурс] // URL: <https://www.advgazeta.ru/arhivnye-zapisi/pravo-pozadi-nauki/> (дата обращения: 6.04.23)

¹² Решение Советского районного суда г. Ростова-на-Дону по делу №2-2540/2018 от 30.07.2018 // URL: <https://xn--90afdbaav0bd1afy6eub5d.xn--p1ai/35603427?ysclid=lgaurm1f6t729499036/> (дата обращения 10.04.2023)

психическое здоровье ребенка. Одно только осознание им того, что он был рожден после смерти (или даже через несколько лет после неё) может существенно сказаться на его психике. Такие дети могут сомневаться в законности своего происхождения и своей социальной защищенности в обществе. Во-вторых, использование такого метода может иметь вполне эгоистические цели лица, которое в дальнейшем реализует биологический материал другого человека. К примеру, это может быть нежелание оставаться одиноким, расчет на обеспечение защищенной старости. В-третьих, авторы статьи считают, что умерший должен знать и дать согласие на реализацию его биологического материала после смерти именно определенному кругу лиц¹³. Существует немало и других этических вопросов, возникающих при осуществлении посмертной или постмортальной репродукции.

Таким образом, как выяснилось в ходе исследования существует много пробелов. В целом отсутствует единое и полное законодательство по вопросам регулирования криоконсервации в РФ. В отечественном праве нет норм, которые бы прямо отражали отношение законодателя к правовому статусу эмбриона. В связи с этим нельзя четко определить статус криоконсервированного эмбриона, что порождает множество правовых конфликтов. Проблемными являются вопросы наследования биоматериала, посмертной и постмортальной репродукции. Этические аспекты позволяют подойти к решению этих проблем не только с правовых позиций, но и с точки зрения морали и нравственности. Мы считаем, что необходимо закрепить статус как эмбриона в целом, так и криоконсервированных эмбрионов, яйцеклеток и семенной жидкости. Кроме того, следует на законодательном уровне определить договор криоконсервации эмбрионов, половых клеток человека. В таких нормах должны быть указаны понятие, элементы и содержание такого договора, порядок его заключения и прекращения. И самым верным будет умеренный подход, который гласит, что эмбрион представляет собой не вещь, а подобие гражданско-правового объекта с особым статусом ввиду его исключительных характеристик и необходимости предоставления данному объекту особой правовой защиты.

¹³ Н.В. Алламярова, Э.К. Санакоева, А.С. Гараева «Этико-правовые аспекты постмортальной репродукции»: Проблемы стандартизации в здравоохранении. 2018. №11-12 // URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/etiko-pravovye-aspekty-postmortalnoy-reproduksii/viewer> / (дата обращения: 6.04.23)

Юрасов Георгий Олегович - обучающийся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Юрчак Екатерина Валерьевна - доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Правовое регулирование государственного оборонного заказа в Российской Федерации

В статье рассматривается правовое регулирование общественных отношений в сфере государственного оборонного заказа, анализируются изменения законодательства о государственном оборонном заказе. Автор обращает внимание на ряд нововведений в порядке осуществления контроля и надзора в сфере формирования и исполнения государственного оборонного заказа. Рассматривается механизм реализации гособоронзаказа с правовой точки зрения.

Основой для формирования государственного оборонного заказа являются: военная доктрина Российской Федерации; планы строительства и развития Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов; государственная программа вооружения; долгосрочные (федеральные) целевые программы в области обороны и безопасности Российской Федерации; мобилизационный план экономики Российской Федерации; программы и планы военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами в соответствии с международными договорами Российской Федерации; решения Президента Российской Федерации и решения Правительства Российской Федерации в области обороны и безопасности Российской Федерации¹.

В состав государственного оборонного заказа могут включаться:

- научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы по созданию, модернизации вооружения, военной и специальной техники, а также утилизации и уничтожению выводимых из эксплуатации вооружения, военной и специальной техники;
- научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы по развитию исследовательской, проектно-конструкторской и производственно-технологической базы организаций в целях обеспечения выполнения государственного оборонного заказа, а также повышения мобилизационной подготовки экономики Российской Федерации²;
- поставки вооружения, военной и специальной техники, а также сырья, материалов и комплектующих изделий;
- поставки военного имущества, продовольственных и непродовольственных товаров;
- ремонт, модернизация вооружения, военной и специальной техники, их сервисное обслуживание, а также утилизация выводимых из эксплуатации вооружения, военной и специальной техники;

¹ О государственном оборонном заказе: Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 275-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2012. № 53. Ст. 7600.

² *Беляева, О. А.* Правовое регулирование государственного оборонного заказа: цивилистический и административно-правовой аспекты / *О. А. Беляева, П. П. Кабытов, В. И. Кузнецов* // Журнал российского права. 2019. № 9. С. 60–72.

- работы по уничтожению химического оружия;
- работы по строительству, реконструкции, техническому перевооружению объектов, предназначенных для нужд обеспечения обороны и безопасности Российской Федерации, в том числе для утилизации выводимых из эксплуатации вооружения, военной и специальной техники³;

Общий порядок госзакупок предусмотрен законом № 44-ФЗ. Федеральный закон от 29.12.2012 № 275-ФЗ является по отношению к нему специальным нормативным правовым актом, который вводит условия для ГОЗ, в том числе описывает особенности:

- планирования закупок;
- определения начальной максимальной цены контракта и цен контрактов, которые заключаются с единым поставщиком в составе ГОЗ;
- описания объектов закупок;
- определения цены госконтракта на товары/работы/услуги;
- установления дополнительных требований к экспертам и экспертным организациям, которых привлекают для экспертизы поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги;
- принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта;
- обеспечения исполнения контракта.

Правительство Российской Федерации утверждает государственный оборонный заказ и мероприятия по его выполнению в месячный срок после подписания Президентом Российской Федерации федерального закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период.

При утверждении государственного оборонного заказа Правительство Российской Федерации утверждает государственных заказчиков.

Государственный оборонный заказ может уточняться в пределах основных показателей государственного оборонного заказа с учетом результатов его размещения и исходя из хода его выполнения, а также в случае внесения в текущем финансовом году изменений в федеральный закон о федеральном бюджете на текущий финансовый год и плановый период.

Порядок уточнения государственного оборонного заказа устанавливается Правительством Российской Федерации при его утверждении.

Одно из значимых отличий гособоронзаказа — ограничения по участникам закупок. Ими могут быть только юридические лица. Индивидуальные предприниматели, иностранные компании, физические лица не будут допущены к участию, даже если подадут заявку, оформленную по всем правилам.

Предметом закупок могут быть самые обычные товары/работы/услуги, как по 44-ФЗ или 223-ФЗ. Но в зависимости от объекта и условий проведения закупки в рамках гособоронзаказа (ГОЗ) делятся на две группы:

Закрытые - их организуют, когда закупка содержит гостайну или предмет закупки связан с разработкой и производством военной техники и оружия.

Открытые - проходят в формате обычной закупки (например, электронного аукциона), которая размещается в ЕИС с уточнением, что это процедура определения поставщика в рамках ГОЗ.

Техническая особенность закупок по ГОЗ — наличие идентификатора. Это специальный код, который заказчик присваивает госконтракту с головным исполнителем (Приказ Минобороны, Федерального казначейства от 11.08.2015 № 475/13н), ставится через дробь перед номером госконтракта. С этим номером документ входит в реестр контрактов.⁴

³ Бондарева, Е. А. Анализ эффективных инструментов прозрачности и открытости государственных закупок / Е. А. Бондарева // Вестник Поволжского института управления. 2021. № 3. С. 2–11.

⁴ Соловьев, М. С. К дискуссии о квалификации правоотношений в сфере публичных закупок / М. С. Соловьев // Административное право и процесс. 2015. № 2. С. 81–84.

Законом 275-ФЗ предусмотрен ряд случаев, когда документы, являющиеся основанием для составления распоряжений при списании денежных средств, которые могут не содержать идентификатор государственного контракта. Например, это оплата расходов на поставки товаров, оплата труда на сумму не более 5 млн. руб. в месяц и оплаты исполнителем расходов на сумму не более 3 млн. руб. в месяц и др. (ч.2.1 ст.8.5 275-ФЗ).

Юрасов Георгий Олегович - обучающийся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Юрчак Екатерина Валерьевна - доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Обеспечение выполнения гособоронзаказа

Эффективность управления государственным оборонным заказом связана с развитием конкуренции между исполнителями, прозрачностью проведения закупочных процедур с последующим выбором надежного и компетентного поставщика и его гарантийными обязательствами. В представленной статье изложены принципы и предложен механизм выбора надежного поставщика для предприятий, выполняющих государственный оборонный заказ.

Правовое регулирование отношений в сфере государственного оборонного заказа основывается на Конституции РФ и осуществляется в соответствии с Бюджетным кодексом РФ, Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом от 29.12.2012 № 275-ФЗ "О государственном оборонном заказе"¹, федеральными законами в области обороны и безопасности РФ, поставок продукции для обеспечения федеральных нужд, законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами РФ². Закупки для обеспечения государственных и муниципальных нужд осуществляются на основании Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон № 44-ФЗ).

Национальная безопасность РФ, как внутренняя, так и внешняя, обеспечивается развитием военно-технического потенциала. Военно-технический потенциал можно рассматривать, как возможности государства содержать вооруженные силы и обеспечивать их современной, обладающей боевой конкурентоспособностью военной и специальной техникой. Реализация указанных возможностей осуществляется через гособоронзаказ (ГОЗ)³. В условиях подверженности внутренним и внешним факторам риска реализация ГОЗ невозможна без обеспечения надежности системы контрактных обязательств. Надежность выполнения ГОЗ следует рассматривать в двух аспектах. Во-первых, это сохранение всех договорных обязательств на период времени выполнения контракта как со стороны государственного заказчика (в вопросах финансирования ГОЗ), так и со стороны головного исполнителя (в вопросах производства качественной, отвечающей всем предъявляемым

¹ О государственном оборонном заказе: Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 275-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2012. № 53. Ст. 7600.

² *Беляева, О. А.* Правовое регулирование государственного оборонного заказа: цивилистический и административно-правовой аспекты / *О. А. Беляева, П. П. Кабытов, В. И. Кузнецов* // Журнал российского права. 2019. № 9. С. 60–72.

³ *Беляева О.А.* Указ. Соч. С.75.

требованиям военной и специальной техники). Во-вторых, это устранение возможностей нецелевого использования бюджетных средств, выделяемых на выполнение ГОЗ⁴.

В случае размещения государственного оборонного заказа на создание, модернизацию, поставки, ремонт, сервисное обслуживание и утилизацию вооружения, военной и специальной техники, космической техники и объектов космической инфраструктуры обеспечение исполнения государственного контракта, в отношении которого будет осуществляться банковское сопровождение или по которому будет осуществляться казначейское сопровождение расчетов, не требуется (ч. 2.1 ст. 6 Закона № 275-ФЗ).

Необходимо отличать обеспечение исполнения контракта от обеспечения гарантийных обязательств. Нормативные акты не раскрывают понятия этих двух видов обязательств. Анализируя положения Закона № 44-ФЗ, можно сформулировать их следующим образом:

Обеспечение исполнения контракта – это денежные средства или банковская гарантия, которые участник закупки (в отдельных случаях поставщик, подрядчик, исполнитель) предоставляет с целью гарантировать исполнение своих контрактных обязательств в целом. Размер составляет до 30% стоимости Контракта.

Гарантийные обязательства – это те требования, которые заказчик устанавливает к качеству товара, гарантийному сроку, объему предоставления гарантий и к гарантийному обслуживанию. Размер – не более 10 % стоимости Контракта⁵.

Обязанность заказчика устанавливать требование об обеспечении исполнения практически всех государственных и муниципальных контрактов закреплена частью 1 статьи 96 Закона № 44-ФЗ. Исключение предусмотрено только для некоторых видов государственных контрактов, заключаемых по результатам закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). В силу части 2 статьи 96 Закона № 44-ФЗ в этих случаях заказчик не обязан, но вправе установить требование обеспечения исполнения контракта⁶.

Требование предоставить обеспечение гарантийных обязательств – это право заказчика. Частями 8, 8.1 ст. 96 Закона № 44-ФЗ установлены лица, которые не должны предоставлять обеспечение гарантийных обязательств, среди них казенные учреждения, банки, бюджетные учреждения. Такой участник предоставляет информацию из реестра контрактов, подтверждающую, что в течение трех лет до подачи заявки он исполнил три контракта без штрафов и пеней.

Обеспечение исполнения контракта вносится в период подписания контракта, а обеспечение гарантии вносится в срок, определенный.

Заказчик вправе выставить требование к обеспечению гарантийных обязательств, даже когда не устанавливает требование к другому обеспечению, в том числе к исполнению контракта, законом это не запрещено.

⁴ Свиных, Е. А. Контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд как юридическая категория / Е. А. Свиных // Современное право. 2016. № 7. С. 14–23.

⁵ Беляева, О. А. Правовое регулирование государственного оборонного заказа: цивилистический и административно-правовой аспекты / О. А. Беляева, П. П. Кабытов, В. И. Кузнецов // Журнал российского права. 2019. № 9. С. 60–72.

⁶ Свиных, Е. А. Контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд как юридическая категория / Е. А. Свиных // Современное право. 2016. № 7. С. 14–23.

Юрасова Елена Сергеевна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Юрчак Екатерина Валерьевна - доцент
кафедры государственно-правовых дисциплин
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

Нормативно-правовое регулирование государственных контрактов

Статья посвящена исследованию правового регулирования государственных контрактов в Российской Федерации, изменениям в законодательстве и имеющимся проблемам в нормативно-правовом регулировании данной сферы. При вступлении в деловые отношения в сфере государственных закупок, взаимодействие между субъектами этих отношений, государственным заказчиком и поставщиком, регулируются Законом №44-ФЗ.

Система государственных закупок в Российской Федерации с момента формирования рыночной экономики и нового гражданского законодательства, стала новым институтом в экономической и правовой политике государства, хотя институт закупок в 90-е годы не был детально законодательно урегулированным, каким он стал в 2014 г. Правовой основой института госзакупок в рамках гражданского законодательства России стал параграф 4 гл. 30 ч.2 Гражданского кодекса России 1996 г. Параллельно с введением нового правового института в законодательство России, ученые — правоведы проводят правовой анализ нового института в системе законодательства и права, что повлекло издание многочисленных комментариев, монографий, обзоров судебной практики раскрывающих юридическое содержание и толкование норм регулирующих институт государственных закупок¹.

Основным нормативно-правовым актом, регулирующим порядок заключения и исполнения государственных контрактов, является Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44). Он регламентирует отношения, которые направлены на обеспечение государственных и муниципальных нужд с целью повышения результативности и эффективности осуществления закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд, а также с целью обеспечения прозрачности и гласности, предотвращения коррупции у указанной сфере.

Одно из самых масштабных изменений в 44-ФЗ, вступивших в силу с начала 2019 года – это перевод процедур в электронную форму, с 1 января 2019 года электронные закупки стали обязательными.

Главные законодательные основы порядка размещения, заключения или расторжения государственных контрактов содержатся в Бюджетном и Гражданском кодексах Российской Федерации².

Особенности государственных контрактов регламентируются определенными федеральными законами, а именно:

- Федеральным законом №135-ФЗ «О защите конкуренции» от 26 июля 2006 года;
- Федеральным законом №60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» от 13 декабря 1994 года;

¹ Рыхтикова, Наталья Александровна Госзакупки: законодательная основа, механизмы реализации, риск-ориентированная технология управления / Рыхтикова Наталья Александровна. М.: Форум, 2019. - 185

² Кузин, В. И. Организационно-правовые основы системы государственного и муниципального управления / В.И. Кузин, С.Э. Зуев. - Москва: СИНТЕГ, 2018. 120 с

Основным документом, определяющим по закону № 44-ФЗ взаимодействие между государственным заказчиком и исполнителем является государственный контракт. Контракт по закону № 44-ФЗ как документ заложен в самом названии закона о контрактной системе³.

Государственный заказчик выступает от имени Российской Федерации с целью обеспечить федеральные или муниципальные надобности.

С момента, когда подписывается государственный контракт, участник закупки становится (и именуется в контракте) поставщиком или подрядчиком. Система работы по таким договорам со строгим их учетом и контролем каждой стадии была принята на высшем уровне для того, чтобы обеспечить прозрачность в отрасли и противодействовать возможностям коррупции.

Процедура заключения контракта делится на несколько этапов, которые содержат обязанности заказчика и лица, с которым заключается контракт выполнить или воздержаться от выполнения определенных действий. Каждому этапу исполнения государственного контракта свойственны следующие признаки: – завершенность – этап имеет какой-либо конкретный результат; – автономность – каждый этап существует самостоятельно, обязательства, выполняемые на разных этапах, различны; – последовательность – следующий этап не может быть начат, пока не завершился предыдущий; – расположение во времени – у этапа есть временные рамки.

Стоит отметить, что четкое определение этапности в Законе 44-ФЗ отсутствует. Реестр контрактов (в отличие от отчета об исполнении) напрямую не указывает на необходимость размещения сведений об этапах исполнения.

Ни ст. 103 закона 44-ФЗ, ни постановление Правительства РФ от 28.11.2013 № 1084 не содержит термина «этап». Вместе с тем, по мнению многих контрольных органов и судов факты приемки, оплаты – это основания для внесения соответствующих сведений в реестр контрактов.

Отдельный этап исполнения государственного контракта представляет собой отдельные части исполнения обязательств по контракту с момента его заключения до момента публикации отчета об его выполнении сторонами контракта. Также интерес представляет вопрос о необходимости включения сведений в реестр после каждой приемки и оплаты товаров (работ или услуг) по заключаемым контрактам⁴.

Отсутствие легального определения «этапа исполнения контракта» или «отдельно этапа исполнения контракта» приводят к возникновению ошибок в государственных контрактах, и, как следствие, к нарушению сроков исполнения. Необходимость же включения сведений в реестр после каждой приемки и оплаты товаров (работ или услуг) по заключаемым контрактам приводит к повышению загруженности и избыточной регламентации контрактной системы в целом.

Условие об ответственности заказчика и поставщика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по контракту формируется исходя из норм Закона № 44-ФЗ и Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063.

Учёные схожи на понимании государственного контракта как гражданско-правового договора и инструмента правоотношения сторон в процедуре государственных закупок, но все же исследователи отдают приоритет административной составляющей государственных закупок, которая показывает властный характер органов государственной власти как участников закупок, но данный аспект всего лишь является сопутствующим фактором, где содержание правоотношений регламентировано прежде всего гражданско-правовыми нормами.

³ О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд: Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2012. № 53. Ст. 7600.

⁴ *Борисов, А. Н.* Комментарий к Федеральному Закону "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" / *А.Н. Борисов, Т.Н. Трефилова.* - М.: Деловой двор, 2017. - 592 с

Юрасова Елена Сергеевна - обучающаяся 2 курса магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Юрчак Екатерина Валерьевна - доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Особенности исполнения государственных контрактов

Государственный (муниципальный) контракт включает в себя баланс интересов публичного заказчика и коммерческого исполнителя (организация, индивидуальный предприниматель, физическое лицо). Под исполнением государственного (муниципального) контракта понимается надлежащее выполнение обеими его сторонами принятых на себя обязательств.

Государственным контрактом принято считать договор, заключаемый на поставку продукции, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения потребностей государства, заложенных в бюджете определенного уровня.

Главные законодательные основы порядка размещения, заключения или расторжения государственных контрактов содержатся в Бюджетном и Гражданском кодексах Российской Федерации.

Особенности государственных контрактов регламентируются определенными федеральными законами, а именно:

- Федеральным законом №135-ФЗ «О защите конкуренции» от 26 июля 2006 года;
- Федеральным законом №60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» от 13 декабря 1994 года;
- Федеральным законом № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05 апреля 2013 года.

Исполнение контракта в рамках 44-ФЗ накладывает определенные требования, которые подлежат к исполнению, в противном случае выполнение контракта будет признано ненадлежащим¹.

Законодательная база устанавливает ряд обязательств как для поставщика так и для Заказчика. Для Исполнителя: 1. Своевременно предоставить достоверные сведения о процессе исполнения условий контракта. Субъект должен, в том числе, сообщить о сложностях, возникших у него в ходе осуществления оговоренных действий. 2. Предоставить результаты производства работ, поставки продукции, оказания услуг в установленный соглашением период. Для Заказчика: на заказчика возлагается обязанность выполнить экспертизу результатов, принятых от поставщика. Данная процедура выполняется субъектом за счет собственных средств².

Часть 1 статьи 94 закона обозначает комплексные меры, которые включает в себя процедура исполнения контракта:

- **Приемка** доставленного товара, проделанной работы, оказанной услуги и других отдельных этапов;

¹ Костенников, М. В. Административный запрет как средство противодействия коррупции в системе государственной службы: моногр. / М.В. Костенников, А.В. Куракин. М.: Юнити-Дана, Закон и право, 2019. 128 с.

² Доронин, С. Н. Госзакупки. Законодательная основа, механизмы реализации, риск-ориентированная технология управления / С.Н. Доронин, Н.А. Рыхтикова, А.О. Васильев. М.: Форум, 2019. 232 с.

- **Оплата** товара, работы, услуги заказчиком;
- **Взаимодействие сторон** в случае изменения или расторжения контракта (порядок прописан в ст. 95 ФЗ 44)³, а также в рамках применения к участникам мер ответственности за нарушение контрактных условий.

Часть 2 статьи 94 закона гласит, что поставщик (или исполнитель) должен своевременно информировать заказчика о ходе исполнения собственных обязательств по условиям контракта, в том числе о возникающих сложностях. К сроку, установленному контрактом, исполнитель обязан предоставить заказчику результат своей работы. Тот в свою очередь должен осуществить приемку и оплату (порядок проведения указанных этапов также установлен настоящей статьей закона).

Приемка товаров и услуг является важнейшим этапом исполнения контракта, от грамотности и качества проведения которого зависит возможность последующей защиты материальных интересов заказчика в случае, если поставщиком или исполнителем будут допущены нарушения условий исполнения контракта.

В **части 3 ст. 94** говорится, что при получении товара, приеме работы или результатов оказания услуг, заказчик обязан провести экспертизу результатов исполнения контракта по закону о госзакупках ФЗ 44. Может проводиться как собственными силами, так и с привлечением экспертов и профильных организаций (с которыми должны быть также заключены соответствующие договоры).

Привлечение сторонних специалистов к проведению экспертизы товара, работы или услуги является обязательным условием для заказчика, *если закупка осуществляется у единственного поставщика*. В **части 4 статьи 94** прописаны исключения из данного правила:

- Закупка услуг экспертных организаций;
- Заказ строительной проектной документация или результатов инженерно-изыскательских работ, если те уже прошли обязательную экспертизу;
- Другое (полный перечень исключений дан в п. 1 ч. 4 ст. 94 закона)⁴.

Обеспечение исполнения контракта – это денежные средства или банковская гарантия, которые предоставляются заказчику победителем торгов при заключении контракта для покрытия возможного ущерба заказчика при неисполнении или ненадлежащем исполнении поставщиком своих обязательств по заключенному контракту⁵.

Следует отметить, что выбор способа обеспечения исполнения контракта, поставщик или исполнитель выбирает самостоятельно. Институт обеспечения исполнения контракта является своеобразным способом защиты от недобросовестных поставщиков и является для Заказчика гарантией качественного и своевременного исполнения победителем своих обязательств по контракту.

Уже на стадии исполнения условий контракта заказчик и поставщик могут в одностороннем порядке расторгнуть контракт. Напомним, что в июне 2013 года вступили в силу поправки к закону №94-ФЗ, которые изменили [способы расторжения контракта](#). Отныне госконтракт можно расторгнуть как по решению суда, так и по соглашению сторон или вследствие одностороннего расторжения контракта.

За любой из сторон закреплена равная возможность расторгнуть госконтракт в одностороннем порядке, но только в случае, если такое условие установлено в контракте.

Закон №44-ФЗ подробно регламентирует процедуру оформления решения об одностороннем расторжении, а также то, каким образом другая сторона должна быть об этом

³ Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

⁴ Кузин, В. И. Организационно-правовые основы системы государственного и муниципального управления / В.И. Кузин, С.Э. Зувев. Москва: СИНТЕГ, 2018. 120 с.

⁵ Борисов, А. Н. Комментарий к Федеральному Закону "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" / А.Н. Борисов, Т.Н. Трефилова. - М.: Деловой двор, 2017. 592 с.

оповещена. Важно помнить, что подтверждение о вручении уведомления противной стороне должно быть зафиксировано и документировано. Это обусловлено тем, что решение вступает в силу и контракт считается расторгнутым через 10 дней со дня надлежащего уведомления.

При расторжении контракта в одностороннем порядке заказчик имеет право провести закупки путем проведения запроса предложений. Важно отметить, что поставщик, как и заказчик, в случае одностороннего расторжения контракта, имеет право требовать возмещение фактического ущерба.

Яковлева Лидия Сергеевна – обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Шмакова Екатерина Борисовна – старший преподаватель кафедры гражданского права и гражданского процесса Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА).

Перспективы развития параллельного импорта в Российской Федерации

Данная статья посвящена изучению регулирования параллельного импорта в Российской Федерации (далее РФ), а также выявлению его недостатков, преимуществ и перспектив развития, учитывая современные экономические и политические процессы.

В первую очередь необходимо рассмотреть понятие параллельного импорта. Стоит отметить, что легального определения данного термина в законодательстве РФ на сегодняшний день не существует. Однако в науке параллельный импорт определяют как законный ввоз импортерами (дистрибьютерами) на территорию своего государства оригинальных товаров без согласия соответствующего официального иностранного правообладателя¹.

Из анализа понятия можно сделать вывод, что сущность параллельного импорта заключается в том, что перевозка оригинальной продукции происходит не через официальные каналы поставки, которые находятся под обеспечением реального правообладателя, а “параллельно” им. Кроме того, параллельный импорт подразумевает собой поставку только оригинального (подлинного) товара. Ввоз фальсифицированного (поддельного) товара при параллельном импорте не допускается так же, как и поставка товара с нарушением правил, определяющих порядок перемещения продукции через таможенную границу².

Исходя из понятия и сущности параллельного импорта, можно утверждать, что основанием его существования и реализации является “исчерпание права”, которое выступает в качестве одного из важнейших институтов интеллектуальной собственности.

Под исчерпанием права в науке понимается потеря исключительных прав правообладателя на запрет использования товарного знака или оригинальной продукции после законного и правомерного введения их в гражданский оборот³.

Главным параметром принципа исчерпания права выступает территория, в пределах которой соответствующая продукция должна быть введена в гражданский оборот с целью использования права на распространение этого товара. В науке выделились три режима (модели) исчерпания права: мировой (международный), национальный и региональный⁴.

Сущность национального принципа исчерпания права состоит в том, что право собственника (правообладателя) на определенный товар исчезает после введения его в оборот внутри государства. Дальнейшая реализация продукции происходит свободно, без каких-либо дополнительных условий или препятствий. Но для того, чтобы совершать экономические сделки, предметом которых будет являться данный товар (продукция) с

¹Азаренко Н. Параллельный импорт // Словарь маркетолога. 2023. URL: <https://www.unisender.com/ru/glossary/parallelnyj-import/>.

²Лапина А. Параллельный импорт: норма временная и не для всех товаров. Особенности применения закона о легализации параллельного импорта в России // Адвокатская газета. 2023. URL: <https://www.advgazeta.ru/>.

³Нургалеев М.С. Понятие и принципы исчерпания исключительного права на товарный знак // Экономика и бизнес. 2017. URL: <https://cyberleninka.ru/>.

⁴Дарбинян С. Что такое международный режим исчерпания права на товарный знак, и почему это актуально // Digital Rights Center (DRC). 2022. URL: <https://zakon.ru/blog/>.

другими государствами, необходимо получить согласие правообладателя на реализацию товара. В ином случае, такая сделка будет противозаконной.

Мировой или международный принцип исчерпания права предполагает собой исчерпание права собственника (правообладателя) на товар или продукцию после ее введения в оборот на любой территории. Главной особенностью данного принципа является то, что реализация продукции возможна в любых направлениях, независимо от географических границ и всеми не запрещенными законом способами без согласия правообладателя.

Региональный принцип исчерпания права действует в пределах территории конкретного региона. Наиболее ярким примером региона будет являться территория стран, входящих в Европейский Союз (ЕС). То есть, при введении в оборот продукции на территории страны, входящей в Европейский Союз, реализация этого товара будет происходить свободно (без согласия правообладателя) только с другими странами-участницами ЕС⁵.

Для определения и анализа модели исчерпания права в Российской Федерации обратимся к статьям Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ). Принцип исчерпания прав регулируется статьями 1359 и 1487 ГК РФ.

Рассмотрим подпункт 6 ст. 1359 ГК РФ, в котором говорится, что нарушением исключительного права на промышленный образец, изобретение или полезную модель не будет являться ввоз на территорию РФ, применение, продажа продукта, если это изделие или продукт ранее были правомерно и законно введены на территории Российской Федерации в гражданский оборот патентообладателем или иным лицом.

Также необходимо отметить, что использование иными лицами товарного знака в отношении продукции, которая была введена на территории РФ в гражданский оборот самим правообладателем или же с его согласия не будет являться нарушением исключительного права на товарный знак (ст. 1487 ГК РФ).

Анализируя положения статей ГК РФ, можно сделать вывод, что Российская Федерация относится к государствам с национальным принципом исчерпания права, так как беспрепятственная реализация товаров и продукции разрешена только на территории внутри государства.

Однако 2022 год породил изменения многих положений российского законодательства. Данные изменения коснулись, в том числе, модели исчерпания права на продукцию, введенную в оборот на территории РФ.

Стоит сказать подробнее о причинах изменения модели исчерпания права. До февраля 2022 года Российская Федерация занимала второе место в мире по количеству введенных в отношении нее санкций. Всего было введено 2754 санкционных ограничения. Но после начала проведения Специальной военной операции в отношении России было введено еще 2778 санкционных ограничений. На начало марта 2022 года общее количество санкций на территории Российской Федерации достигло более 5,5 тысяч⁶. На конец февраля 2023 года количество санкций, введенных в отношении России, превысило порог 14 тысяч⁷. Стоит также отметить, что в ближайшем будущем уменьшение санкционных ограничений не предвидится. Наибольшая доля санкций была введена Евросоюзом и такими государствами как: Швейцария, Франция, Германия, Великобритания, Канада и Япония.

До февраля 2022 нашими основными экономическими партнерами были Европейский Союз, соответственно, и государства, входящие в него, также Китай. Доля внешней

⁵ Сагдеева Л.С. Принцип исчерпания прав как ограничение исключительных прав // Международное право. 2017. URL: <https://cyberleninka.ru/>.

⁶ Злобин А. Россия стала мировым лидером по количеству введенных против нее санкций // Редакция Forbes. 2022. URL: <https://www.forbes.ru/>.

⁷ Гайва Е., Емельяненко А., Краснопольская И., Манукян Е., Новоселова Е., Трубилина М. Принят десятый пакет ограничений против России, но ущерб от него в 10 раз меньше, чем от первого // Российская газета. 2023. URL: <https://rg.ru/>.

торговли с Евросоюзом составляла более чем 36% от общего объема внешнеторгового оборота страны. Это составляло около 282 миллиардов долларов. На долю Китая пришлось около 17% внешнеторгового оборота или 140 миллиардов долларов⁸.

Россия импортировала большое количество жизненно необходимых, промышленных товаров. Среди них были: автомобили, оборудование, станки, аппаратура, металлы и изделия, пластмасса и текстиль, а также широкий перечень товаров легкой и пищевой промышленности⁹. По предположениям экономистов санкции должны были серьезно сказаться на экономике России по причине того, что на ее территории действовал национальный принцип исчерпания права.

Для предотвращения экономического кризиса и поддержки национальной экономики был принят Федеральный закон №46-ФЗ “О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ”¹⁰. В статье 18 данного закона указано, что Правительство РФ вправе в 2022 и 2023 годах принимать ряд решений для стабилизации экономики. В том числе принять перечень товаров (групп товаров), в отношении которых могут не применяться отдельные положения ГК РФ о защите исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, которые выражены в таких товарах, и средства индивидуализации, которыми такие товары маркированы.

Правительство РФ, в свою очередь, 29 марта 2022 года приняло постановление №506 “О товарах, в отношении которых не могут применяться отдельные положения ГК РФ о защите исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, выраженные в таких товарах, и средства индивидуализации, которыми такие товары маркированы”¹¹. В данном постановлении Правительство РФ переложило на Министерство промышленности и торговли РФ (Минпромторг России) полномочия по утверждению перечня товаров или групп товаров, в отношении которых подпункт 6 статьи 1359 и статья 1467 ГК РФ применяться не будут при условии, что данные товары были с согласия патентообладателей введены в оборот за пределами территории РФ.

Перечень товаров был разработан Минпромторгом в кратчайшие сроки. Утверждение перечня произошло уже 19 апреля 2022 года¹². За время своего существования он неоднократно дополнялся различными видами товаров. В данный перечень входят такие товары как: топливо и нефтепродукты, различные химические соединения, пластмасса, текстиль, широкий перечень продукции легкой и пищевой промышленности, также различные электрические приборы, машины, иные виды транспорта и многое другое.

В июне 2022 года был принят Федеральный закон № 213-ФЗ “О внесении изменения в статью 18 Федерального закона “О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ”¹³. По Федеральному закону не считается нарушением исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации использование результатов интеллектуальной деятельности, которые выражены в отдельных товарах,

⁸ Ивин В.В. Спад импорта критически важных товаров в Россию оценивается в 11-12% // Официальный сайт Алта-Софт. 2022. URL: <https://www.alt.ru/>.

⁹ Экспорт и импорт России по товарам и странам // Официальный сайт Ru-Stat. 2021-2022. URL: <https://ru-stat.com/>.

¹⁰ О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации : Федеральный закон от 8.03.2022 N 46-ФЗ // СПС КонсультантПлюс.

¹¹ О товарах (группах товаров), в отношении которых не могут применяться отдельные положения Гражданского кодекса Российской Федерации о защите исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, выраженные в таких товарах, и средства индивидуализации, которыми такие товары маркированы : Постановление Правительства РФ от 29.03.2022 N 506 // СПС КонсультантПлюс.

¹² Об утверждении перечня товаров (групп товаров), в отношении которых не применяются положения подпункта 6 статьи 1359 и статьи 1487 Гражданского кодекса Российской Федерации при условии введения указанных товаров (групп товаров) в оборот за пределами территории Российской Федерации правообладателями (патентообладателями), а также с их согласия : Приказ Министерства промышленности и торговли Российской Федерации от 19.04.2022 N 1532. URL: <https://www.alt.ru/>.

¹³ О внесении изменения в статью 18 Федерального закона “О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ : Федеральный закон от 28.06.2022 № 213-ФЗ // СПС КонсультантПлюс.

разрешенных для ввоза в страну без согласия правообладателей, перечень которых установлен Минпромторгом РФ, а также средств индивидуализации, которыми такие товары маркированы.

Анализируя нормативно-правовые акты, принятые для стабилизации экономической ситуации, можно сделать вывод, что Российская Федерация с национального принципа исчерпания права перешла на мировой или международный принцип. Стоит отметить, что мера легализации параллельного импорта на территории РФ является временной исходя из сроков, указанных в статье 18 Федерального закона №46-ФЗ “О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ”. Поэтому имеет смысл рассмотреть достоинства и недостатки легализации параллельного импорта.

Для начала следует остановиться на преимуществах параллельного импортозамещения. Во-первых, происходит расширение ассортимента продукции на рынке, соответственно и увеличение предложения для потребителей. Во-вторых, в результате увеличения предложения и ассортимента на рынке развивается и укрепляется гибкое ценообразование. В-третьих, еще одним преимуществом является такое последствие как быстрое восстановление экономики при дефиците товаров, импортируемых данным государством.

Нельзя не упомянуть некоторые недостатки и риски параллельного импортозамещения. Во-первых, несмотря на то, что параллельный импорт подразумевает собой исключительно продажу оригинальной продукции, существенно возрастает риск поступления на рынок фальсифицированных или поддельных товаров. Во-вторых, при параллельном импортозамещении увеличивается количество недобросовестных поставщиков, при заключении договоров с которыми возникает риск финансовых убытков. В-третьих, при реализации товара, приобретенного в условиях параллельного импорта, появляются проблемы с осуществлением прав потребителей, например, препятствия для осуществления прав потребителей на гарантию, возврат товара и иные¹⁴.

Подводя итог всему вышесказанному, можно сделать вывод, что развитие параллельного импорта в РФ в 2022 и начале 2023 годов имело свои успехи. Множество компаний, законно и грамотно пользуясь сложившейся ситуацией, закупили необходимые для производства и продажи товары “параллельно” основным торговым коридорам. В результате этого российская экономика получила меньший ущерб от санкционной политики, чем прогнозировали многие экономисты в феврале-марте 2022 года.

В заключении хочется сказать, что авторы данной статьи считают, что несмотря на все преимущества параллельного импортозамещения дальнейшее его развитие на территории РФ будет не столь эффективным, как в прошлом и текущем годах, ввиду того, что Российская Федерация за 2022-2023 год приняла большое количество мер для поддержки национальной экономики, развития отечественного производства. Поэтому есть основания предполагать, что в скором будущем значимость большинства “параллельных” торговых каналов с другими государствами будет постепенно уменьшаться. Кроме того, у РФ уже сейчас появляются новые торговые партнеры — Китай, Индия и Турция¹⁵.

Необходимо обратить особое внимание на правовое регулирование параллельного импорта. Не стоит забывать, что параллельное импортозамещение базируется на международном принципе исчерпания права, который введен на территории РФ временно. Защиту прав и интересов сторон при заключении и исполнении договоров обеспечивают, в первую очередь, нормы ГК РФ, который устанавливает национальный принцип исчерпания права. Соответственно, ГК РФ в полной мере не может защитить нарушенные права и интересы сторон при параллельном импорте.

¹⁴ Федоряк А. Параллельный импорт: преимущества и риски. Параллельный импорт: актуальные возможности и минимизация рисков для импортеров // Официальный сайт Московской торгово-промышленной палаты. 2022. URL: <https://mostpp.ru/>.

¹⁵ Обзор экспорта и импорта Российской Федерации // Официальный сайт аналитического агентства Tadviser (Государство. Бизнес. Технологии). 2023. URL: <https://www.tadviser.ru/>.

Практика показала, что введение параллельного импорта имеет положительные результаты в период гибкого валютного курса и нестабильной экономической ситуации, возникшей из-за дефицита товаров. Сейчас экономическая ситуация на территории РФ постепенно стабилизируется. Уже на февраль 2023 года ученые-экономисты прогнозируют снижение эффективности параллельного импортозамещения. По предварительным данным, каждый последующий год будет приносить меньше прибыли от параллельного импорта чем предыдущий¹⁶. На сегодняшний день экономический курс направлен на укрепление и развитие национальной экономики и хозяйства России. Кроме того, закупка необходимых для производства товаров может быть осуществлена, например, через заключение долгосрочных договоров поставки продукции с дружественными государствами, не участвующими в санкционной политике в отношении Российской Федерации.

Таким образом, легализация параллельного импорта является скорее вынужденной мерой, принятой на неопределенное время с целью поддержания экономической ситуации и временного замещения товаров, производство которых в скором времени будет осуществляться уже на территории РФ.

¹⁶ Калганов И. Параллельный импорт будет сокращаться // Рубрика “Первые лица”. Коммерсантъ. 2023. URL: <https://www.kommersant.ru/>.

КРУГЛЫЙ СТОЛ

«ВЛИЯНИЕ ЦИФРОВЫХ ТЕХНОЛОГИЙ НА РАЗВИТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ И ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ»

Анпилогова Елизавета Максимовна –
обучающаяся ПОЧУ «Ивановский
кооперативных техникум».

Научный руководитель:

Фирсова А.Г. – преподаватель ПОЧУ
«Ивановский кооперативный техникум»,
кандидат технических наук.

Цифровизация и изменения в сфере труда

Рынок труда находится под воздействием множества факторов – экономических, политических, технологических, социальных, естественно-природных, демографических и других. Их совместное действие меняет не только объемные показатели спроса и предложения на рынке труда, но и качество рабочей силы, формы и содержание трудовых процессов.

В конце XX – начале XXI века процессы цифровизации экономической деятельности претерпели значительные изменения в своих количественных и качественных характеристиках. С начала 1990-х годов темпы распространения мобильной связи и интернета в развивающихся странах многократно превосходят доступность водоснабжения, канализации и электроэнергии. Стремительное развитие научно-технического прогресса в последние десятилетия привело к существенным технологическим изменениям во всех сферах жизнедеятельности общества. В результате человечество входит в эпоху Четвертой промышленной революции.

Термин «цифровая экономика» подразумевает ведение хозяйственной деятельности на основе информационных платформ и технологий с целью эффективного взаимодействия субъектов рынка и различных сфер хозяйственной деятельности¹. В рамках предпринятого авторами анализа важно, что цифровые технологии, известные сегодня (табл. 1), преобразуют мир, в том числе сферу занятости.

Таблица 1 - Основные технологии цифровой экономики, меняющие структуру занятости

Основные сквозные технологии цифровой экономики, меняющие структуру занятости название	Содержание
Интернет вещей	Способы взаимодействия физических объектов, устройств и систем друг с другом и с окружающей средой путем подключения к интернету и применения стандартов соединения, позволяющие исключить из части действий и операций необходимость участия человека
Дополненная реальность	Среда, в реальном времени дополняющая физический мир цифровыми данными, объектами с помощью каких-либо устройств (компьютеров, планшетов, смартфонов и др.), изменяющими восприятие окружающего мира
Виртуальная реальность	Искусственно созданный мир, состоящий только из нереальных, созданных в программе объектов
Нейротехнологии и	Технологии, позволяющие интеллектуальным системам выполнять

¹ Распоряжение Правительства РФ от 28.07.2017 №1632-р «Об утверждении программы "Цифровая экономика Российской Федерации"»

искусственный интеллект	творческие функции, которые традиционно считаются прерогативой человека
Аддитивные технологии	Технологии 3D-моделирования и 3D-печати для построения цифровых моделей объектов реального мира, основанные на послойном наращивании и синтезе объектов; исследователи уже работают над технологией 4D-печати нового поколения
Технология больших данных Big Data	Массивы данных большого объема, обрабатываемые при помощи специальных автоматизированных инструментов, чтобы использовать для статистики, анализа, прогнозов и принятия решений
Квантовые технологии	Разработка инноваций на основе использования специфических особенностей квантовой механики, прежде всего квантовой запутанности
Технологии беспроводной связи	Информационные технологии, служащие для передачи информации между двумя и более точками на расстоянии, не требуя проводной связи
Компоненты робототехники и сенсорики	Направления разработки автоматизированных технических (сенсорных) систем, способных контролировать свои действия, воспринимать окружающую среду и адаптироваться к ее изменениям, а также методы управления ими
Облачные технологии	Инновационные технологии для работы в сети интернет с удобным сетевым доступом по требованию к общему фонду конфигурируемых вычислительных ресурсов
Система распределенного реестра	База цифровых записей о событиях, содержащих критически важную информацию, которые одновременно создаются, обновляются и хранятся на всех носителях у всех участников реестра на основе заданных алгоритмов
Платформенные технологии	Цифровые платформы, объединяющие людей, активы и данные и создающие тем самым принципиально новые способы потребления товаров и услуг, которые можно использовать при помощи смартфона

Технологические изменения в русле «четвертой промышленной революции» позволили выполнять удаленно многие виды работ, которые прежде требовали присутствия работника в офисе. Рассмотрим проблемы использования новых форм занятости.

1. Удаленная (дистанционная) работа, связанная с использованием информационно-коммуникационных технологий (ИКТ) и цифровых устройств, резко возросла во время первых карантинных весной 2020 года, но впоследствии снизилась и с тех пор не возвращалась на прежний уровень. Наиболее распространена такая форма занятости в секторе ИКТ, профессиональной и научной деятельности, финансах и недвижимости. При этом пандемия COVID-19 и связанные с ней ограничения способствовали снижению мобильности, поскольку возможности выполнения работы из других мест, кроме дома и офиса, сократились.

После отмены в России карантинных ограничений у 56 % работодателей сотрудники по-прежнему работали удаленно, причем 19 % руководителей компаний и треть сотрудников отметили, что эффективность работы из дома оказалась даже выше, чем в офисе. 45 % работодателей считали, что работа и дома и в офисе одинаково продуктивна. К факторам, снижающим эффективность удаленной работы с применением ИКТ, можно отнести: 44 % работников отметили необходимость переключаться на домашние дела, 34 % – отсутствие оборудованного рабочего места, 30% – размывание границы между работой и свободным

временем².

Работодатели указали также на проблемы с самоконтролем у сотрудников (48% ответивших). Что касается преимуществ, то переход к удаленному формату работы дал возможность 39% сотрудников лучше высыпаться, 37% – экономить силы на поездках на работу, а 29% – испытывать меньше стрессов.

Удаленная работа на основе ИКТ, вероятно, стала одной из наиболее распространенных форм нетрадиционной занятости в результате пандемии COVID-19 и связанных с ней ограничений.

2. Цифровая трансформация бизнеса породила еще одну новую форму труда, происхождение которой можно напрямую связать с технологическими изменениями в сфере производства, – занятость на основе цифровых платформ.

Становление «капитализма платформ» современные исследователи связывают с тем, что продукт труда становится все менее материальным (программное обеспечение, медиа контент, веб-сайты), одновременно происходит увеличение доли научно-технических знаний в производстве материальной продукции.

По данным Международной организации труда, количество цифровых платформ в мировой экономике за последнее десятилетие увеличилось со 142 до 7774³. В условиях пандемии и затяжного экономического кризиса эта форма занятости в отдельных сегментах рынка стала более востребованной. В частности, некоторые платформы расширили сферу своей деятельности за счет доставки продуктов, посылок и лекарственных препаратов. Используя цифровые платформы, рестораны стали доставлять на дом готовые блюда, что вызвало повышенную нагрузку на компании-перевозчики. В то же время из-за связанных с пандемией ограничений сократился спрос на услуги такси и бытовые услуги, что привело к масштабному сокращению рабочих мест на некоторых цифровых платформах.

3. Сравнительно недавно в ряде стран, как реакция на затяжной экономический кризис, появилась нестандартная форма организации труда – совместный наем сотрудников. Формальным работодателем в ней выступает некоммерческая организация, образованная группой компаний. Сотрудник по очереди работает на каждую из них в соответствии с согласованным графиком. Таким образом ликвидируются «узкие места» в кадровых потребностях фирм в условиях существенных колебаний спроса на их продукцию или услуги.

Совместное использование работников правомерно рассматривать как элемент шеринговой экономики (англ. sharing – разделение). Но если раньше отношения в ней строились по принципу совместного использования материальных объектов, то шеринг персонала подразумевает совместное использование компаниями рабочей силы. Заметим, что совместное использование труда работников не означает создания новых рабочих мест: компании договариваются между собой и «перебрасывают» работников из одной в другую для экономии издержек и компенсации нехватки кадров. В результате возрастает интенсивность труда служащих⁴. Данная форма занятости персонала удобна для работодателей, поскольку позволяет поддерживать конкурентоспособность в условиях непредсказуемой динамики рынка труда. Работники, в свою очередь, в отличие от ряда других нестандартных форм занятости, нанимаются на условиях полного рабочего времени по трудовому контракту с одним работодателем, с гарантиями занятости и социальной защиты.

По оценке аналитиков из Оксфорда, в ближайшие 15–20 лет роботы и искусственный интеллект возьмут на себя половину работ, связанных с выполнением повторяющихся формализуемых операций, а 77% трудовых ресурсов будут вынуждены переучиваться или

² Перспективы удалённой работы в России глазами владельцев и сотрудников компаний. Режим доступа: https://webinar.ru/blog/research_of_remote_work_in_russia_webinar_group/

³ International Labour Organization.

⁴ Прокуронов Д. (2020). Работники совместного потребления: новые грани sharing economy // Зеркало. Режим доступа: <https://www.rusmirror.ru/post/02042020>

менять занятость⁵. Собрав воедино данные, можно резюмировать изменение профессий на рынке труда (табл.2).

Таблица 2 – Влияние цифровизации на профессии

Профессии, подверженные наибольшему риску цифровизации	Рабочие места с минимальным риском цифровизации	Новые вакансии
Офис-менеджер Торговля Транспорт, логистика Обрабатывающая промышленность Строительство Некоторые аспекты финансовых услуг Некоторые виды информационных услуг (перевод, налоговое консультирование)	Образование, искусство, СМИ Юридически услуги Менеджмент, управление персоналом Медицина IT-специалисты, инженеры и ученые Сфера услуг (индустрия красоты, социальная работа)	Аналитики данных, майнеры данных, архитекторы данных Разработка программного обеспечения и приложений Специалисты по сетям, искусственному интеллекту Специалисты по интернет-маркетингу и электронной коммерции Низкоквалифицированный труд на цифровых платформах Услуги сферы обслуживания

Сдерживающими факторами широкого распространения цифровых технологий являются дефицит компетентных кадров, а также недопонимание многими компаниями революционизирующего характера происходящих прорывных изменений, отсутствие современных стратегий развития.

С технологической точки зрения последние инновации позволяют заменять все больше и больше видов работ. Многие эксперты ожидают, что эта тенденция сохранится или ускорится. В крайнем случае, в течение следующих 20 лет будет наблюдаться замена половины нынешней рабочей силы цифровыми технологиями. Согласно исследованиям, чем быстрее развиваются технологии, тем труднее будет рабочей силе адаптироваться к изменениям. Утверждается, что технологическое развитие создает как минимум столько же рабочих мест, сколько и сокращает. Но при этом цифровизация позволяет заменять опасные работы, снижает затраты, повышает качество, безопасность и экологичность работ.

По нашим оценкам, сегодня и краткосрочной перспективе дополнительным фактором сглаживания последствий высокой безработицы в России служит и будет служить многоукладный характер отечественной экономики. В ней сохраняются очаги индустриального, раннепостиндустриального и даже доиндустриального экономического развития, где используется рабочая сила соответствующей подготовки. Некоторое время они будут играть роль амортизаторов резких выбросов на рынок труда работников, не соответствующих требованиям цифрового уклада и НТР в целом.

Очевидно, что на длительную перспективу меняются структура занятости и безработицы. По мнению экспертов, в результате пандемии в выигрыше окажутся работники IT-сферы, которые будут обслуживать новые цифровые технологии, а также маркетологи, специалисты по коммуникациям, онлайн-образованию, медицине, бизнес-анализу, значительно возросло и будет расти дальше предложение труда на онлайн-платформах.

Сокращение сферы услуг, международного туризма, розничной торговли, экономия на зарплате офисных работников среднего звена путем цифровизации их труда и т.п. привели к повышению представительства этих профессий среди безработных.

Наметилась тенденция изменения структуры компаний – переход от иерархично устроенных организаций к компаниям облачного типа с приоритетным контролем результатов, а не процесса работы.

Долгосрочным является и возросший спрос на новые компетенции, востребованные

⁵ Frey C.B., Osborne M. Technology at Work: The Future of Innovation and Employment. - Oxford, UK: University of Oxford, 2015.

не пандемией, а цифровизацией, а также острой потребностью в квалифицированном труде: 43% компаний уже столкнулись с нехваткой профессионалов. В тренде спрос на так называемые надпрофессиональные навыки – креативность, лидерство, адаптивность, умение работать в команде и др.

Таким образом, влияние процессов цифровизации на рынок труда не является однозначно деструктивным, или трансформирующим. Исключая отдельные профессии из списка востребованных, они создают новые возможности для занятости и профессионального самоопределения участников этого рынка, требуя от претендентов, при этом, владение новыми профессиональными и надпрофессиональными компетенциями.

Бедрина Арина Александровна – обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Мазепина Юлия Алексеевна – обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Жариков Андрей Анатольевич – доцент кафедры предпринимательского и трудового права Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Правовое регулирование предпринимательских отношений в условиях современной цифровизации

Цифровая экономика становится одним из самых актуальных вопросов в современной науке. Основная проблема заключается в том, чтобы определить, как должно развиваться законодательство, чтобы адекватно отразить технические методы в правовом регулировании и соотнести новые условия сделок с традиционными правовыми конструкциями.

Сегодня скорость развития экономической системы зависит от степени инновационной активности предпринимателей. Наиболее прогрессивные и гибкие представители экономического мира, которые быстро и эффективно адаптируются к постоянно меняющимся условиям экономической жизни общества, активно внедряют инновационные разработки, IT-технологии в свою деятельность.

Теперь поговорим о предпринимательских отношениях в условиях цифровизации.

Предпринимателю необходимо использовать результаты цифровой экономики для повышения конкурентоспособности, оптимизации получения прибыли, снижения рисков и автоматизации бизнес-процессов. Это привело к определенной трансформации отношений между предпринимателями и их клиентами, партнерами и государством. При этом современные субъекты бизнеса имеют определенные общие тенденции в использовании современных технологий в своей деятельности. Основным средством коммуникации с клиентами и государством и продвижения своих товаров и услуг является использование информационно-коммуникационной сети Интернет.

В связи с постепенным развитием России предприниматели, как правило, сначала крупные компании, а затем и обычные предприниматели, адаптируются к зарубежному опыту использования новых технологий. В результате появились новые возможности для ведения бизнеса, такие как использование облачной инфраструктуры и электронных платежей. Все это приводит к повышению качества обслуживания и снижению затрат на обслуживание.

Цифровизация также оказывает непосредственное влияние на персонал организации. В этом вопросе есть положительные и отрицательные аспекты. Положительным моментом является возможность найма "удаленных" сотрудников, которым не нужно выделять место и оборудование на территории организации, что значительно сокращает расходы.

Неоднозначной является возможность замены сотрудников машинами. Это, естественно, хорошее решение для организаций, так как позволяет выполнять монотонные

вычислительные задачи, обрабатывать большие объемы информации. Но все это может привести к безработице и снижению уровня жизни населения.

Правовое регулирование цифровой экосистемы на современном этапе общественного развития (институционализация и правовая конфигурация, экосистема бизнеса, цифровизация конкурентных отношений и финансового менеджмента инфраструктура цифрового рынка) рассматриваются такими учеными, как Е.Н. Абрамова, А.П. Алексеенко и С.Н. Белова.

Предприняты шаги по созданию нормативно-правовой базы для регулирования цифровизации. Например, указом Президента РФ от 09.05.2017 №203 была утверждена «Стратегия развития информационного общества».

Позднее был принят Указ Президента Российской Федерации от 07.05.2018 г №204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года», в соответствии с которым была сформирована национальная программа «Цифровая экономика Российской Федерации». Цель программы – обеспечить внедрение системы правового регулирования цифровой экономики во всех областях.

Степень разработанности законодательства на данный момент также подтверждается рядом актов, регулирующих цифровые технологии: Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» от 27.07.2006 г., №149-ФЗ, Федеральный закон «О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 31.07.2020 г. №259-ФЗ, Федеральный закон «Об экспериментальных правовых режимах в сфере цифровых инноваций в Российской Федерации» от 31.07.2020 г. №258-ФЗ, Федеральный закон «О проведении эксперимента по использованию электронных документов, связанных с работой» от 24.04.2020 г. №122-ФЗ, Федеральный закон «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» от 07.08.2001 г. №115-ФЗ¹.

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод, что цифровизация внедряется во все сферы общества, в том числе и в предпринимательские отношения. Субъекты предпринимательского права приспособляются к неизбежным изменениям, совершенствуя свои организации, персонал, условия осуществления деятельности. Также нормативно-правовое регулирование не стоит на месте: активно принимаются законы, программы, меняется государственная политика. На пути к стабильному развитию есть ряд проблем, которые решаются государством.

¹ Телибекова, Д. Б. Предпринимательство и его правовое регулирование в условиях цифровизации / Д. Б. Телибекова // Право и государство: теория и практика. 2021. № 11(203). С. 29-32. DOI 10.47643/1815-1337_2021_11_29. EDN NKQJZC.

Дыгданова Елизавета Ивановна – обучающаяся Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Клочкова Валерия Сергеевна – обучающаяся Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Потапова Наталья Дмитриевна – доцент кафедры предпринимательского и трудового права Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Преимущества перехода на ЭКДО (электронный кадровый документооборот)

В современных условиях к деятельности организаций предъявляется большое количество требований, в частности, в области документооборота. Кадровой службе как важной структурной единице любой организации приходится работать с большим потоком документооборота. Поэтому оказывается важным оптимизация и совершенствование процесса документооборота, что возможно оказалось за счёт применения электронного документооборота (далее – ЭДО).

В интервью М. Ефимов, руководитель проекта Управление персоналом компании «Тензор» подчеркнул, что «до пандемии самыми популярными кадровыми процессами для перевода в ЭДО были отпуска, командирование, учет рабочего времени. В 2020 году большинство компаний внедряли СБИС КЭДО с дистанционными сотрудниками. С ноября 2021 г. началось массовое внедрение ЭДО. Работодатели переводят на электронное подписание приемы на работу, ознакомление с ЛНА, привлечение к дисциплинарной ответственности»¹. Если кратко, то для перевода кадровых документов организации в цифровой формат необходимо создание электронной подписи (далее – ЭП) для работников; создание внутренних организационных документов для легализации ЭДО; наличие электронной системы.

Начнем анализ процесса перехода кадрового документооборота в цифровой формат с создания ЭП для работников. Выделим следующие виды ЭП: простая электронная подпись (ПЭП), усиленная неквалифицированная подпись (НЭП), усиленная квалифицированная (КЭП). Особенности всех этих трех видов подписей указаны в 63-ФЗ «Об электронной подписи»².

В ТК РФ обозначены еще две разновидности ЭП: НЭП (госключ) и ПЭП (госуслуги). НЭП пока нигде не применяется, что касается ПЭП, то она может подойти только тем организациям, которые ведут КЭДО на портале «Работа России». Вид ЭП для сотрудников зависит от того, какую задачу решает организация.

Если в организации планируется автоматизировать процесс учета рабочего времени и избавиться от графика отпусков в Excel, тогда подходит ПЭП. Если планируется ознакомить сотрудников с ЛНА, подписывать трудовые договоры или осуществлять

¹ Интервью с М. Ефимов, руководитель проекта Управление персоналом компании «Тензор» о цифровизации кадрового документооборота [Электронный ресурс]. Электрон. копия доступна на сайте. URL: <http://www.alleng.ru>

² Боровских, Н.В. Электронный кадровый документооборот предприятия: проблемы внедрения и перспективы развития / Н.В. Боровских, Е.А. Кипервар // Вестник Сибирского института бизнеса и информационных технологий. 2020. №3(35). С.55 – 59.

прием дистанционных сотрудников, тогда, согласно требованиям ч. 3 ст. 22.3 и ч. 1 ст. 312.3 ТК РФ следует выбрать из НЭП или КЭП.

Что касается выбора и целесообразности использования той или иной ЭП, нужно учитывать следующее: ПЭП и НЭП работодатель может самостоятельно выпустить в своей информационной системе (но для НЭП нужна еще установка дополнительной специальной программы, что делает более трудоемкой для внедрения в организации). КЭП выпускается Тензором либо иным удостоверяющим центром, имеющим аккредитацию в Минэкономсвязи. К тому же, КЭП и НЭП необходимо выпускать ежегодно, в то время как ПЭП имеет бессрочное действие. Таким образом, ПЭП в настоящее время можно признать самым оптимальным вариантом ЭП в организации.

ЭДО представляет собой механизм автоматических процессов обработки электронной документации, осуществляющий концепцию «безбумажного делопроизводства»³. Основным элементом данного процесса является электронный документ, создающийся с помощью средств компьютерной обработки сведений и хранящийся в виде файла определённого формата на машинном носителе. Применение электронного документооборота в организации имеет следующие преимущества: уменьшение ошибок (составляя все документы вручную, сотрудник может допускать ошибки, что исключено при использовании ЭДО); документы надёжно охраняются электронной системой контроля; мгновенный доступ к любой необходимой информации; экономия средств на хранение, согласно законодательству, срок хранения большинства документов составляет 5 лет. Большое предприятие вынуждено арендовать или выделять собственные площади под архив, который занимает много места.

Необходимость внедрения электронного документооборота в кадровом делопроизводстве обуславливается и специфичностью системы кадровой документации. С внедрением ЭП в организации могут быть сопряжены некоторые проблемы. Рассмотрим один из вариантов проблемы с ее возможным решением: «работник на «удаленке» говорит, что не видел в электронной почте задачу и документы. Не знал, что в личном кабинете есть расчетный листок и график отпусков. Как доказать сотруднику, а потом и госорганам, что работодатель выполняет свои обязательства?» Алгоритм фиксации ознакомления работника с ЭП:

1. Зафиксируйте применение ЭДО внутренними документами фирмы. Локальный акт о кадровом ЭДО. Это может быть Положение о КЭДО или дополнения в коллективный договор, ПВТР.

2. Согласие и уведомление работников о введении КЭДО. Документы подписывают со всеми работниками, которые переведены на электронный обмен кадровыми документами, кроме дистанционных. С 1 января 2022 не нужно получать согласие у работников, не имеющих трудового стажа на 31.12.2021. Уведомление, информационное письмо и согласие на КЭДО.

3. Соглашение с работниками по использованию ЭП (нужно для ПЭП и НЭП). Отрадите в нем, как определяете лицо, подписывающее документ. Порядок использования ЭП, обязанности работника и работодателя сохранять конфиденциальность подписи.

В законе есть два вида электронных систем, в которых работодатель создает, подписывает и отправляет работнику электронные кадровые документы:

- государственный сайт «Работа России», или
- информационная система работодателя (например: СБИС КЭДО).

Кадровыми документами можно обмениваться и на сайте «Работа России», но при этом возникает проблема контроля большого массива ответов при штате сотрудником, превышающем сто человек, к тому же загрузка на государственный сайт всех кадровых

³ *Офман, Е.М.* Электронный документооборот в трудовых отношениях: проблемы и перспективы / *Е.М. Офман* // Вестник Южно — Уральского государственного университета. Серия: Право. 2018. Т. 18. № 4. -С. 56.

документов делает данный вариант мало приемлемым, поэтому оптимальна к применению информационная система работодателя⁴. В собственной информационной системе работодателя СБИС работники без участия работников кадровых служб заполняют табель, выясняют сведения об отпуске (неиспользованных днях), подают разного рода заявления. В программе имеется команда оповещения сотрудников кадровой службы, которая, например, напоминает о том, что пора подписать приказ или взять объяснение у работника. Программа позволяет сотруднику кадров по сканированным документам (без ручного ввода) оформить: прием на работу, увольнение с работы, командировку и т.п. Так как все действия кадровой службы регламентированы и содержат четкие алгоритмы, даже один не очень квалифицированный сотрудник кадров либо офис-менеджер сможет без вести документооборот по значительному количеству работников организации (около тысячи), что чрезвычайно снижает трудозатратность и оптимизирует задачи кадровой службы. СБИС автоматически рассылает работникам организации ПВТР, новые редакции должностных инструкций, графики отпусков и сменности, собирает с работников подписи, а, затем, в первом окне покажет сотруднику кадров листок ознакомления с подписями работников.

Рассмотрим порядок перевода в ЭДО конкретных процессов кадрового документирования. Прием на работу. Процедура приема считается наиболее трудозатратной в кадровом документообороте из-за значительного количества оформляемых документов и «высокой платой» за допущенные ошибки при их оформлении. С помощью цифровизации эта процедура может быть автоматизирована и, соответственно, оптимизирована⁵. Существует норма ТК РФ разрешающая ЭП в виде НЭП либо КЭП визировать: трудовой договор, ученический договор, договор о материальной ответственности. Данная норма распространяется как на обычных работников, так и на работающих дистанционно и удаленно.

Таблица 2 – Алгоритм перевода в ЭДО документов по приему на работу

Документ	Какой ЭП хватит	Требования ТК к оформлению документа
Заявление о приеме на работу	Любая	Нет требований
Перевод в ЭДО не запрещен с любой ЭП. Для фирм и предпринимателей ТК не требует документ. Не оформляйте его вообще или подписывайте любой ЭП. Это подтверждает и Роструд на официальном портале Онлайнинспекция.рф. Ответ на вопрос № 109055 от 17.04.2019 : «Законодательство не предусматривает обязанности писать заявление о приеме на работу. В трудовой книжке указывается приказ в качестве основания». Но заявление обязательно для государственных и муниципальных служащих (ст. 26 закона 79-ФЗ от 27.07.2004 «О государственной гражданской службе РФ», ст. 16 закона 25-ФЗ от 02.03.2007 «О муниципальной службе в РФ»).		
Трудовой договор, приложения и соглашения к нему	НЭП/КЭП	Вид ЭП по ст. 22.3 ТК РФ, письменный по 57, 67 ТК РФ,
Трудовой договор о	НЭП/КЭП	Вид ЭП по ст. 312.3

⁴ Резникова, О.С. Трансформация кадровой службы в условиях цифровизации: [глава в книге] / О.С.Резникова // Управление персоналом организации в условиях цифровизации: коллективная монография. – Симферополь : Изд-во Типография Ариал, 2020. С. 315.

⁵ Шокорова, Н.Н. Автоматизация документирования трудовых отношений / Н.Н. Шокорова, Е.А. Семенчева // Современные технологии документооборота в бизнесе, производстве и управлении: сб. науч. ст. по материалам конф. – Пенза: Пензенский гос. ун-т, 2021. С. 114.

дистанционной работе, приложения и соглашения к нему		ТК РФ	
Приказ о приеме на работу	Любая	Ст. 68 ТК РФ	
Личная карточка Т-2	Любая	Нет требований с 01.09.2021	

Так как приказ о приеме на работу является необязательным документом (с 11.2021г.)⁶, его оформление отдано на усмотрение конкретной организации. Остальные документ необходимые для приема на работу заполняются в СБИС без ручного ввода, с использованием сканированного паспорта. Рассмотрим процесс оформления отпуска. Процедура документирования оформления отпуска в бумажном варианте не смотря на простоту, отнимала у сотрудников кадровых служб достаточно много времени и сил за счет многократности ухода в отпуск работников в течении одного года. Отпуск может быть очередным, без содержания, дополнительный, на обучение и т.д. Сократить трудозатраты по документированию данной процедуры дала возможность сокращения количества документов, оформляемых по этой процедуре и переводу их в цифровой формат. С помощью СЭД происходит автоматическое заполнение титульного листа содержащего сведения о работодателе и о трудовой деятельности работника. Также автоматически без заполнения кодов осуществляется выбор необходимого мероприятия из имеющегося списка; нужных подразделения и должности из штатного расписания.

Таким образом, процесс перехода в цифровой формат кадрового документооборота в организации, каждый из которых требует оформления разного рода локальных нормативных документов. Следует учитывать, что взаимодействие между работодателем может осуществляться по средствам ЭКДО исключительно с работниками, выразившим согласие на переход к кадровому электронному документообороту с фиксацией его в письменном виде.

⁶ Об утверждении Положения о порядке проведения эксперимента по использованию электронных документов, связанных с работой: Приказ Минтруда России от 14.05.2020 № 240н (Зарегистрировано в Минюсте России 17.06.2020 № 58674) [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://base.garant.ru>

Дятлева Мария Олеговна – обучающаяся Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)
Рипачева Алевтина Андреевна - обучающаяся Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Потапова Наталья Дмитриевна – заведующий кафедрой предпринимательского и трудового права Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Роль минимального размера оплаты труда для работающего населения

Минимальный размер оплаты труда (далее – МРОТ) выступает определенной гарантией для работающих лиц в сфере оплаты труда. Его существование обозначено в обеспечении защиты работников от сокращения заработной платы. Для этого государство предусмотрело такую меру как МРОТ, который не позволяет работодателям обесценивать труд работников и в отношении их сокращать свои затраты. В связи с этим, данная гарантия нашла свое закрепление в Конституции Российской Федерации. Статья 37 указывает, что «...каждый имеет право на вознаграждение за труд без ... дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда...»¹. Можно сделать вывод о том, что вышеуказанное положение запрещает дискриминацию оплаты труда, в том числе и в части МРОТ. Также, Федеральный закон «О минимальном размере оплаты труда» содержит статьи, касающиеся размера минимальной оплаты труда.

За время действия Трудового Кодекса Российской Федерации (далее – ТК РФ) произошли изменения, касающиеся понятия и структуры МРОТ. Так, в первой редакции содержалось следующее: месячная заработная плата работника, который отработал за этот период норму рабочего времени, а также выполнил нормы труда (трудовые обязанности), не может быть ниже федерального МРОТ. «В структуру МРОТ не включались доплаты и надбавки, премии и другие поощрительные выплаты, а также выплаты за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, за работы в особо климатических условиях и на территориях подвергшихся радиоактивному загрязнению, иные компенсационные и социальные выплаты»². Соответственно, можно говорить о том, что законодатель приравнивает МРОТ к минимальному

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020). [Электронный ресурс]. // Официальный интернет-портал правовой информации. – URL: <http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202210060013?index=12&rangeSize=1> (дата обращения: 24.03.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

² См.: Потапова Н.Д. К вопросу о критериях трудового отношения. Международная научно-практическая конференция «Трудовой кодекс Российской Федерации в системе трудового законодательства стран СНГ»: сб. статей/отв. ред. М.В. Васильев. Казань: Изд-во Казан.ун-та. 2016. С. 121; Некоторые методические рекомендации по изучению проблемы заработной платы работников. Актуальные вопросы методики преподавания юридических дисциплин: Сборник материалов методического семинара. Вологда. Легия. 2010. С. 32; Ломовцева Н.Н. Вопросы регулирования минимального размера оплаты труда в Российской Федерации // Экономика труда. 2017. № 3. С.233 – 234. Текст: непосредственный.

окладу без каких-либо дополнительных выплат. В 2007 году были внесены изменения в ТК РФ, которые коснулись МРОТ. Например, наименование «минимальная заработная плата» заменили на «минимальный размер оплаты труда»³. На данный момент, в статье 133 ТК РФ закреплено следующее: «месячная заработная плата работника, полностью отработавшего за этот период норму рабочего времени и выполнившего нормы труда (трудовые обязанности), не может быть ниже минимального размера оплаты труда»⁴.

МРОТ утверждается на всей территории РФ Федеральным законом «О минимальном размере оплаты труда» одновременно и увеличивается с каждым годом. «Минимальный размер оплаты труда на очередной год устанавливается в размере не ниже величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации на очередной год и не ниже минимального размера оплаты труда, установленного на текущий год»⁵. С 1 января 2022 года его размер составлял 13890 рублей, а в 2023 году он был проиндексирован на 6,3% и установлен в размере 16 242 рубля.

В п. 5 статьи 75 Конституции Российской Федерации презюмируется положение о том, что гарантируемый государством МРОТ не должен быть менее величины прожиточного минимума. Аналогичное положение нашло закрепление в статье 133 ТК РФ, которая была изложена выше. В соответствии с Федеральным законом «О прожиточном минимуме в Российской Федерации» под прожиточным минимумом стоит понимать «минимальную необходимую для обеспечения жизнедеятельности сумму доходов гражданина»⁶. Его размер в 2022 году составлял 13 919 рублей. С 1 января 2023 году он был увеличен до 14 375 рублей. Соответственно, можно сделать вывод о том, что на сегодняшний день сумма МРОТ является выше прожиточного минимума. Однако, такая тенденция установилась только к 2021 году.

МРОТ может устанавливаться на региональном уровне. «Отсутствие конкретного определения категории минимальной оплаты труда в ТК РФ дало возможность работодателям и властям некоторых регионов по своему определять содержание МРОТ, а также включать в его состав компенсационные и стимулирующие надбавки и выплаты»⁷. В связи с этим, субъектам предоставляется право региональным соглашением установить МРОТ, и он будет иметь место только в рамках конкретной территории субъекта РФ. Однако, на организации, которые финансируются из федерального бюджета, региональный МРОТ распространяться не будет. Помимо всего вышеперечисленного, стоит отметить, что размер минимальной заработной платы не может быть ниже установленного на уровне федеральном. Как было указано, на 2023 год он составляет 16242 руб., поэтому в регионах он не может быть ниже установленной суммы. Например, в Москве МРОТ обозначен в размере 24801 руб., в Санкт-Петербурге – 23500 руб. и т.д.. Относительно небольшое количество субъектов РФ, которые имеют возможность установить региональный МРОТ, не делают этого. На наш взгляд, это является необходимым,

³ Федеральный закон от 20 апреля 2007 г. N 54-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О минимальном размере оплаты труда" и другие законодательные акты Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 26.03.23). – Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁴ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 19.12.2022) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2023) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 26.03.23). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁵ Федеральный закон от 19.06.2000 N 82-ФЗ (ред. от 19.12.2022) "О минимальном размере оплаты труда" // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 27.03.23). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁶ Федеральный закон "О прожиточном минимуме в Российской Федерации" от 24.10.1997 N 134-ФЗ (последняя редакция) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 27.03.23). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁷ Мигранова Л.А. Минимальная гарантия оплаты труда в России и ее регионах // Уровень жизни населения регионов России. 2019. №4. С.29.

поскольку каждый регион имеет свою социально – экономическую специфику. Так, например, установленный в разных регионах одинаковый МРОТ будет реализован на нужды населения в неравной степени.

Введению регионального размера минимальной заработной платы предшествует создание проекта. Важная роль в разработке проекта отведена трехсторонней комиссии по регулированию социально – трудовых отношений в конкретном субъекте РФ. После разработки, работодателям предлагается присоединиться к такому соглашению. Однако, существуют работодатели, которые не считают нужным соблюдение порядка отказа от регионального соглашения, что может привести к последствиям. Если в течение 30 календарных дней со дня официального опубликования предложения о присоединении к соглашению не представит отказ от присоединения, то указанное соглашение считается распространенным на этих работодателей со дня официального опубликования этого предложения и подлежит обязательному исполнению ими. В связи с этим, к недобросовестным работодателям, которые не выплачивают МРОТ, применяется административная ответственность. Соответственно, заработная плата работнику, отработавшему полную норму рабочего времени, выплачивается не меньше регионального МРОТ. Помимо этого, в состав МРОТ, как федерального, так и регионального, не должны включаться районный коэффициент и надбавки к зарплате, начисляемые в связи с работой в местностях с особыми климатическими условиями, в том числе в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях.

Повышение МРОТ также оказывает воздействие на заработную плату работников. Однако, под влияние подпадают не все работники, а только лишь те, у которых уже до его повышения был минимальный размер оплаты труда. Если же работодатель начислил заработную плату ниже МРОТ, то у работника возникает право обратиться в трудовую инспекцию соответствующей территории или в органы прокуратуры. Кроме того, существуют случаи, когда заработная плата работника устанавливается ниже МРОТ. Например, такие ситуации возможны при неполном рабочем дне, невыполнении нормы, а также при работе на неполную ставку и т.д.. Соответственно, у работника не будет оснований для обращения в какой-либо орган.

Таким образом, на сегодняшний день перед государством стоит ряд важных задач по совершенствованию МРОТ, в том числе, сближению его с прожиточным минимумом, для обеспечения достойного уровня жизни граждан. И все же он выступает важнейшей гарантией для работников с низкой заработной платой. Также можно сделать вывод о том, что существуют проблемы в полном функционировании регионального МРОТ, но при этом, если данная выплата выше федерального МРОТ, то она дает существенные преимущества работникам. Все же основная проблема заключается в том, что большинство субъектов не считают нужным устанавливать региональный МРОТ выше федерального.

Кошечкина Елена Евгеньевна – обучающаяся
Северо - Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина(МГЮА)

Научный руководитель:

Жариков Андрей Анатольевич – доцент кафедры
предпринимательского и трудового права Северо-
Западного института (филиала) Университета имени
О.Е. Кутафина(МГЮА)

Цифровая платформа МСП – современный инструмент государственной поддержки предпринимательства

Поддержка предпринимательства всегда являлась одной из приоритетных задач современного российского государства. В наши дни это является наиболее актуальным в условиях нестабильной экономической обстановки, применяемых к России санкционных ограничений. Поэтому сегодня работают как уже действующие программы поддержки, так и принимаются новые меры для обеспечения стабильной работы приоритетных отраслей производства.

Необходимо отметить, что национальные экономики, в структурах которых представлен полный спектр компаний в составе крупного, среднего и малого бизнеса, демонстрируют долгосрочный рост. Реализация принципа разнообразия позволяет использовать многообразие конкурентных стратегий разными группами фирм, что в конечном итоге повышает устойчивость экономики к различного рода «потрясениям» в форме кризисов. Видовое разнообразие фирм, функционирующих на национальном рынке, повышает жизнеспособность всего сообщества компаний в целом. В этом случае структура национального рынка не испытывает дисбаланса — гипертрофированного присутствия какой-либо группы компаний.

Определяя место крупного бизнеса в национальной экономике, следует отметить, что конкурентное преимущество крупных фирм связано с реализацией эффекта масштаба — способности выпускать товар в больших количествах по сравнительно низкой цене, которая доступна для большинства потребителей. Получаемая крупными компаниями экономия на масштабах производства сделала экономически целесообразной их работу в сфере массового производства и переориентировала на производство товаров массового спроса. Благодаря эффекту масштаба крупный бизнес осуществляет производство массовых товаров более эффективно и с меньшими издержками по сравнению с тем, если бы приходилось изготавливать небольшие партии отличающихся друг от друга товаров.

По иным принципам формируется стратегия работы предприятий среднего бизнеса. Занимаясь производством уникальной продукции, удовлетворяющей потребности ограниченной группы потребителей, средний бизнес осуществляет формирование конкурентных преимуществ на основе лучшей осведомленности о предпочтениях отдельных групп клиентов. Часто функционирование «нишевых» игроков подразумевает применение концепции молекулярного маркетинга, предполагающего проведение детального анализа потребительских предпочтений и выявление принципиально значимых для покупателей характеристик будущего товара. Это помогает специально создавать высококачественные товары по завышенным ценам для тех потребителей, которых не устраивает стандартная продукция массового спроса, производимая крупными компаниями.

Локальные рынки небольших населенных пунктов являются сферой деятельности предприятий малого бизнеса. Малые фирмы, отличающиеся повышенной гибкостью к возможным трансформациям спроса по причине лучшей осведомленности о потребительских

предпочтениях и отсутствия громоздкой управленческой структуры, легко перестраиваются к изменениям на этих рынках. Поэтому малые фирмы являются незаменимыми при удовлетворении потребностей локального характера. Как правило, сферой деятельности малого бизнеса являются низкодоходные или низкорентабельные виды деятельности, которые мало привлекательны для крупных компаний. Малым предприятиям по силам «разглядеть» проблемы локального уровня, характерные для небольших населенных пунктов — поселков или малых городов. Малый бизнес может выступить инициатором возрождения народных промыслов или стать популяризатором организации ремесленных работ, предусматривающих использование ручного труда.

Активные малые и средние предприятия (далее МСП) — признак развитой экономики. Сектор МСП обеспечивает значительный вклад в ВВП и налоговые доходы государства, создает рабочие места и способствует внедрению инноваций, росту производительности труда, росту конкуренции. Предприниматели и малые предприятия работают там, где крупный бизнес работать не хочет. Представители МСП **остаются наиболее уязвимыми** — они чувствуют на себе любые перемены в экономике и законодательстве страны. В последнее время негативное влияние на работу малого и среднего бизнеса оказывает падение реальных доходов россиян, отражающееся в конечном итоге в значительном сокращении спроса на товары и услуги МСП-сферы, приводит к массовому банкротству и закрытию компаний. Осознавая особую значимость МСП в процессе долгосрочного социально-экономического развития страны, стимулирования конкурентной среды, решения жизненно важных для общества проблем — обеспечения занятости и снижения социального неравенства, государство стремится поддерживать данный сектор в работоспособном состоянии, пытается не допустить массового ухода с рынка фирм в периоды экономической нестабильности через применение различных инструментов поддержки. Как отмечает Председатель Правительства РФ М. Мишустин: «Реализация комплекса мер должна обеспечить максимальную гибкость экономики. Снять внутренние ограничения для бизнеса. Дать большую свободу предпринимателям. Поддерживать бесперебойную работу предприятий. И главное – помочь сохранить занятость»¹.

Государственная поддержка малого и среднего предпринимательства состоит в антикризисных мерах в виде предоставления грантов, субсидий, льготном кредитовании отдельных отраслей, введения льготных систем налогообложения и т. д. Решения о внедрении программ принимаются на государственном и региональном уровнях. В каждом регионе разрабатываются свои программы поддержки в соответствии с приоритетными направлениями для конкретного района. Рассмотрим подробнее один из наиболее новаторских, по мнению автора, инструментов поддержки предпринимательства.

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 07 мая 2018 года № 204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года»² определены новые целевые ориентиры государственной политики, в частности, поставлена задача увеличения в России численность занятых в сфере МСП до 25 млн человек.

Национальный проект «Малое и среднее предпринимательство и поддержка индивидуальной предпринимательской инициативы» ([мойбизнес.рф](https://moibiznes.rf))³ направлен на всестороннее улучшение бизнес-климата в России, увеличение численности занятых в сфере

¹ Мишустин М. Реализация комплекса мер должна обеспечить максимальную гибкость экономики.... – Текст: электронный // Правительство РФ: официальный сайт. – 2022. – URL: <http://government.ru/news/44811> (дата обращения 23.10.2022).

² Указ Президента РФ от 7 мая 2018 г. N 204 "О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года" // [Электронный ресурс] - КонсультантПлюс: справочно-правовая система [Офиц. сайт]. URL: <http://www.consultant.ru> // Дата обращения 20.09.2022

³ Портал по поддержке малого и среднего бизнеса / URL: <https://xn--90aifddrld7a.xn--p1ai/> // Дата обращения 20.09.2022

малого и среднего предпринимательства, включая индивидуальных предпринимателей. Предполагается, что национальный проект предложит необходимые меры по поддержке предпринимательства на всех этапах развития бизнеса: от появления идеи до выхода на экспорт. Всего нацпроект имеет три целевых показателя: численность занятых в сфере малого и среднего предпринимательства, включая индивидуальных предпринимателей; доля МСП в ВВП страны; доля экспорта субъектов МСП в общем объеме несырьевого экспорта должна увеличиться.

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 21 июля 2020 г. № 474 «О национальных целях развития Российской Федерации на период до 2030 года»⁴ в 2021 году Минэкономразвития России разработало новую структуру национального проекта «Малое и среднее предпринимательство и поддержка индивидуальной предпринимательской инициативы», которая включает федеральные проекты, направленные на конкретную группу предпринимателей. Все проекты объединяет единая цель — создание благоприятных, максимально прозрачных и доступных условий для успешного развития собственного дела.

Проект «Создание благоприятных условий для осуществления деятельности самозанятыми гражданами» направлен на поддержку граждан-плательщиков налога на профессиональный доход. Проект «Создание условий для легкого старта и комфортного ведения бизнеса» – поддержка начинающих и действующих предпринимателей, которые сохраняют свой бизнес и субъекты МСП, которым присвоен статус «социальное предприятие». Проект «Акселерация субъектов малого и среднего предпринимательства» – поддержка субъектов МСП, которые заинтересованы в собственном развитии и готовы брать на себя обязательства по увеличению численности работников, увеличению выручки.

Проект «Создание Цифровой платформы с механизмом адресного подбора и возможностью дистанционного получения мер поддержки и специальных сервисов субъектами МСП и самозанятыми гражданами»⁵. Он реализуется на федеральном уровне без участия регионов и направлен на создание единого агрегатора всех мер поддержки и полезных сервисов для предпринимателей, самозанятых, а также для тех, кто рассматривает возможность начать свое дело. Данный проект интересен своей экспериментальной направленностью и увеличением вовлечённости информационных технологий в развитие МСП.

На основании Постановления Правительства от 21.12.2021 г. № 2371⁶ утверждены сроки начала действия эксперимента по оказанию субъектам МСП господдержки на основе цифровой платформы. Эксперимент был запущен с 1 февраля 2022 года и продлится до 1 февраля 2025 года.

Данная система позволяет максимально упростить открытие, ведение и развитие предпринимательской деятельности. Каждый пользователь цифровой платформы может зарегистрировать свой цифровой профиль. Участники системы могут использовать инструменты поддержки и сервисы с учетом степени развития бизнеса и конкретных потребностей. Главные задачи, на решение которых направлен данный проект:

- обеспечить дистанционный доступ к реестру оцифрованных региональных услуг для поддержки малого бизнеса;
- запустить мобильное приложение с сервисами цифровой платформы;

⁴Указ Президента Российской Федерации от 21.07.2020 № 474 "О национальных целях развития Российской Федерации на период до 2030 года" // [Электронный ресурс] - КонсультантПлюс: справочно-правовая система [Офиц. сайт]. URL: <http://www.consultant.ru> // Дата обращения 20.09.2022

⁵Государственная цифровая платформа МСП для поддержки предпринимателей / URL: <https://xn--l1agf.xn--p1ai/> // Дата обращения 20.09.2022

⁶ Постановление Правительства Российской Федерации от 21.12.2021 № 2371 "О проведении эксперимента по цифровой трансформации предоставления услуг, мер поддержки и сервисов в целях развития малого и среднего предпринимательства" // [Электронный ресурс] - КонсультантПлюс: справочно-правовая система [Офиц. сайт]. URL: <http://www.consultant.ru> // Дата обращения 20.09.2022

- создать условия для продажи товаров и услуг через цифровой сервис - агрегатор маркетплейсов на платформе;
- помочь привлекать сотрудников, обеспечить предложениями от соискателей на работу, в т.ч. через интеграцию с сервисами и «Электронной трудовой книжкой»;
- оказывать адресный подбор мер господдержки, сервисов и решений, проактивное одобрение инструментов помощи.

На одном ресурсе собраны все инструменты для облегчения жизни предпринимателям: антикризисная поддержка, онлайн-сервисы для организации удалённой работы, телефоны горячих линий для консультации МСП, адреса региональных центров «Мой бизнес», предоставление услуг в электронном виде. ИП и юридическим лицам остаётся только пользоваться удобным сервисом цифрового портала.

После регистрации в личном кабинете цифровая платформа автоматически рассчитывает рейтинг бизнеса на основе данных от ФНС, Центробанка, федеральных ведомств и других. К программе подключаются федеральные министерства и ведомства, институты развития, банки и страховые организации. Все они могут обмениваться нужной информацией через систему межведомственного электронного взаимодействия. Это направлено на помощь предпринимателю за несколько минут определить подходящие антикризисные программы с высокой вероятностью одобрения заявки. Также на сайте можно подать заявку на кредит до 10 миллионов рублей и пройти курс обучения для предпринимателей. Из курса бизнесмен узнает, на какие меры поддержки может претендовать компания и какие из них наиболее эффективные.

Цель такого нововведения — объединить в одну систему все сервисы для МСП и дать предпринимателям возможность удаленно выбирать и получать необходимые меры господдержки. Система функционирует на базе цифровой платформы, обеспечивающей адресный подбор, проактивное одобрение мер господдержки, а также предоставление услуг, требуемых на разных этапах ведения предпринимательства. При этом система работает удаленно без необходимости присутствия предпринимателей. К 2024 году в систему планируется внедрить более 20 разных сервисов.

Малое и среднее предпринимательство во всем мире признано одной из ключевых движущих сил экономики. Поэтому можно легко понять направленность государственной поддержки на совершенствование и рост сектора МСП. Национальные проекты и в особенности проект «Малое и среднее предпринимательство и поддержка индивидуальной предпринимательской инициативы» способствуют укреплению российской экономики и благоприятному развитию отечественной промышленности, её постепенной сепарации от влияния иностранных элементов. А создание электронной системы позволяет сделать большой шаг к технологическому прогрессу, который облегчит и ускорит развитие данного сектора экономики ввиду сокращения бюрократической процедуры. Также данная площадка становится местом, где более опытные игроки рынка могут помочь новичкам фактически создать новый бизнес с нуля через систему обучения и наставничества, а значит расширить влияние сектора МСП. Безусловно, в виду повышения рисков, связанных с нестабильностью внешнеэкономических связей Российской Федерации, данная тенденция позволит прогнозировать возможности внутренней экономики страны для сокращения финансовых потерь к минимуму.

Матюшин Петр Николаевич – доцент кафедры документоведения, информационных ресурсов и вспомогательных исторических дисциплин ФГБОУ ВО «Чувашский государственный университет имени И.Н. Ульянова», кандидат исторических наук

Практика применения электронных кадровых документов: отражение проблемы в ГОСТах РФ

Развитие законодательства в области кадрового документооборота за последние годы можно с уверенностью назвать динамичным. К началу 2023 года уже был сформирован целый блок нововведений, которые должны были четко регламентировать процесс оформления и ведения основных видов кадровых документов работников в электронном виде.

Правовой основой данной практики стали материалы совещания при Председателе Правительства РФ в феврале 2012 г., на котором обсуждался целый блок вопросов о мерах по повышению эффективности деятельности системы государственного управления путем активизации применения информационных и цифровых технологий. Один из вопросов, получивший широкую огласку и обсуждение во время проведения совещания был вопрос об отсутствии четкой регламентации удаленных форм работы сотрудников многих ИТ-компаний, а именно четких рамок процедуры документирования трудовых отношений в данном формате работы. Камнем преткновения стали нормы Трудового Кодекса РФ, который однозначно определял требование, требовал оформления всех кадровых документов только на бумажных носителях.

По итогам заседания одним из пунктов протокола стало поручение о подготовке предложений по изменению трудового законодательства. В результате в 2013 году в ТК РФ ввели целую главу 49.1 «Особенности регулирования труда дистанционных работников»¹, которая сделала более прозрачным процесс регулирования трудовых отношений с «удаленщиками» и, не менее важное – определила введение электронных форм кадровой документации в практику трудовых отношений.

Новая волна изменений затронула уже современный этап формирования электронного кадрового делопроизводства. С марта 2023 года действуют единые требования к составу и форматам кадровых документов, которые оформляют только в электронном виде. Особое внимание законодатели уделили содержанию самого текста кадрового документа и форме его существования. В частности, был определен статус существования электронного формата документа в виде PDF/A-1A-файла. Также цифровой трансформации были подвергнуты и технологии применения машиночитаемой доверенности для подписи и сам реквизит электронной подписи в системе кадровой документации. В поправках документе также были закреплены требования к наименованию структурных элементов документа. Например, названия основной части и приложения должны соответствовать шаблону.

Таким образом, современный электронный кадровый документ должен четко соответствовать параметрам содержания и состоять из следующих частей: основная часть (формат PDF) — содержание документа; описание (формат XML) и электронная подпись (формат SGN).

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 19.12.2022, с изм. от 11.04.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2023). [Электронный ресурс] https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/e3109974293f0702a9260fd10cf35a0ca2968319/ (дата обращения: 22.04.2023)

Однако, столь быстрое и своевременное регламентирование процесса составления электронных документов столкнулось с достаточно большим количеством проблем и сложностей не только финансового и организационного плана, но и нормативно-регулирующего характера. В частности, в предварительном докладе о результатах проведения эксперимента по использованию электронных документов от 26.01.2021 г. в качестве предложений по усовершенствованию результатов применения кадровых электронных документов в организациях и предприятиях на территории Российской Федерации были обозначены именно недостатки в области нормативно-правового регулирования. Конкретно были выдвинуты предложения по совершенствованию правовой регламентации в области нормативно-правового регулирования электронного кадрового документооборота в сфере труда (авторы доклада обратили внимание на расширение законодательных возможностей не только по составлению кадровой документации в цифровом формате, но и расширить технологическую возможность формирования, подписания, хранения и передачи кадровых документов как внутри организации, так и передача этих данных с последующим хранением в личном кабинете гражданина на Едином портале государственных и муниципальных услуг); регламентации вопросов применения электронного подписания основных видов цифровой кадровой документации и формирования единых требований к формату электронных кадровых документов, применяемых во взаимодействии с государственными информационными системами².

Данный комплекс мероприятий направлен на ближайшую перспективу изменения и совершенствования практики внедрения систем кадровых электронных документов в сферу трудовых отношений. Но стоит обратить внимание на то, что прописанные и обозначенные в положениях отчетов и проектах федеральных законодательных документов изменения не подкреплены нормативно-методическими документами, в первую очередь в ГОСТ Российской Федерации.

Начавший действовать с 1 июля 2018 года государственный стандарт по оформлению документов ГОСТ Р 7.0.97-2016 «Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Организационно-распорядительная документация. Требования к оформлению документов»³ (утвержден Приказом Росстандарта от 08.12.2016 № 2004-ст) лишь частично обозначает сферу деятельности для кадровиков в области оформления реквизитной части документов. В нем полностью опущен вопрос применения электронной документации (в том числе и в кадровой сфере) в практике современных трудовых отношений с применением цифровых технологий. Примерная схема «работодатель создаёт документ в электронной форме, подписывает электронной подписью и выгружает в систему. Сотрудник в своем личном кабинете читает документ и подписывает. Таким же образом сотрудник может отправить заявление работодателю, например, о выдаче справки о доходах, и получить документ в электронном виде в своем личном кабинете» явно не соответствует минимальным требованиям сохранения персональных данных и вообще кадрового учета.

Особое значение в этом процессе играет и применение положений ГОСТ Р 34.10-2012. «Национальный стандарт Российской Федерации. Информационная технология. Криптографическая защита информации. Процессы формирования и проверки электронной

² См: Предварительный доклад о результатах проведения эксперимента по использованию электронных документов, связанных с работой, и предложения о внесении изменений в законодательство Российской Федерации в части использования в сфере трудовых отношений электронных документов, связанных с работой. С. 19 – 26. [Электронный ресурс] <https://rtk.fnpr.ru/upload/iblock/1d4/1d49bfbbea480be30a386ae1197a565f.pdf> (дата обращения: 27.04.2023)

³ ГОСТ Р 7.0.97-2016 «Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Организационно-распорядительная документация. Требования к оформлению документов» [Электронный ресурс] : https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_216461/ (дата обращения: 25.04.2023)

цифровой подписи»⁴ (утв. и введен в действие Приказом Росстандарта от 07.08.2012 №215-ст). В частности, определение дополнительных требований к функциям хэширования при использовании электронной цифровой подписи требует четкого описания технологической карты и технических параметров к самой информационной системе, в которую будут размещаться электронные кадровые документы.

Как отмечено в одной из последних публикаций под авторством М.А. Мирошниченко, результатом активной работы внедрения кадрового делопроизводства в сферу трудовых отношений должно стать то, что «в будущем участники трудовых отношений в лице работников и работодателей должны иметь возможность подписывать кадровые документы в электронном виде в любом удобном месте и с любого устройства»⁵

Таким образом, выявление практики применения электронных кадровых документов в нормативно-методических документах не нашло в настоящее время должного отражения. Намеченные перспективы развития сферы совершенствования кадровой документации в цифровой среде не подкреплены технологическими и техническими инструментами ее реализации. Отсутствие четких критериев внедрения процесса применения кадровых документов в практику деятельности организаций и учреждений вносит в этот процесс много неопределенности и неясности.

В данной ситуации наиболее рациональным видится формирование комплекса поправок или отдельного корпуса нормативно-методических документов области нормативного регулирования ведения кадрового делопроизводства на территории Российской Федерации с выделением четких технических критериев к системам электронного кадрового документооборота, а также к основным технологиям составления, передачи, хранения и уничтожения электронной кадровой документации.

⁴ ГОСТ Р 34.10-2012. «Национальный стандарт Российской Федерации. Информационная технология. Криптографическая защита информации. Процессы формирования и проверки электронной цифровой подписи» (утв. и введен в действие Приказом Росстандарта от 07.08.2012 № 215-ст) [Электронный ресурс]: <https://docs.cntd.ru/document/1200095034> (дата обращения: 24.04.2023)

⁵ М. А. Мирошниченко, Ю. В. Шевченко Разработка дорожной карты совершенствования кадрового электронного документооборота в организации // ЕГИ. 2020. №4 (30). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/razrabotka-dorozhnoy-karty-sovershenstvovaniya-kadrovogo-elektronnogo-dokumentooborota-v-organizatsii> (дата обращения: 26.04.2023).

Махмутова Альбина Зуфаровна –
обучающаяся Уральского государственного
экономического университета

Научный руководитель:

Мещерягина Вероника Александровна –
доцент кафедры конституционного и
международного права Уральского
государственного
экономического университета, кандидат
юридических наук, доцент

Правовое регулирование современных цифровых трудовых платформ: проблемы и пути их решения

Влияние цифровой трансформации и изменения на российском рынке труда, вызванные коронавирусной инфекцией, создают условия для появления новых и нетипичных форм традиционной занятости, таких как «платформенная занятость». В связи с образованием таких нестандартных форм занятости назревает соответствующая необходимость принятия правовых решений, допускающих более гибкое регулирование трудовых отношений, отличное от традиционно применяемого в трудовом праве. Это имеет значения не только для лучшего понимания развития трудовых отношений, но и для решения проблем относительно правового регулирования цифровых платформ.

До сих пор регламентации нетипичных форм занятости посвящена глава 49.1 Трудового кодекса Российской Федерации (далее – ТК РФ)¹, но данные правовые нормы ограничены лишь определенными категориями работников, соответственно под их регулирование не подпадают новые формы занятости, основанные на предоставлении услуг и работ через цифровые платформы. В связи с этим в законодательстве РФ отсутствует легальная дефиниция понятия платформенной занятости, при этом и в доктрине нет единого понимания данного явления.

Так, по мнению Глотовой Н.И., Герауф Ю.В., под платформенной занятостью следует понимать нестандартную форму занятости, когда организации (физические лица) используют онлайн-платформы для доступа к другим организациям (физическим лицам) для решения проблем или оказания услуг в обмен на плату². В то время как А.Ю. Рожкова определяет данное понятие как форму гражданско-правовых отношений с самозанятыми лицами, основанную на прямых договорах и использовании электронных сетей в качестве площадки для заключения цифровых договоров, выполнения профессиональных услуг и выплаты вознаграждения³.

Анализируя приведенное выше определение платформенной занятости, можно сделать вывод, что основной характеристикой платформенной занятости является работа через цифровую платформу – виртуальную площадку, которая обеспечивает взаимодействие двух

¹ «Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 19.12.2022) // Справочная правовая система «Консультант Плюс» URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/ (дата обращения: 28.03.2023) Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

² Глотова Н.И., Герауф Ю.В. Платформенная занятость – главный тренд развития рынка труда в современных условиях // Экономика. Профессия. Бизнес. 2021. №4. С. 22-27. Текст: непосредственный

³ Рожкова А.Ю. Особенности дистанционного труда: сетевая и платформенная занятость // Юридический вестник Дагестанского гос. ун-та. 2022. Т.42. №2. С. 112-120 Текст: непосредственный

или более сторон (групп пользователей) по определенным правилам⁴. Это определение можно использовать для интерпретации цифровых платформ в широком смысле, но в данной работе мы фокусируемся именно на трудовых цифровых платформах, которые можно понимать как специальные программные алгоритмы, связывающие спрос и предложение рабочей силы, являющиеся посредниками между лицами, предоставляющими работу (исполнители), и их заказчиками (клиентами).

К основным признакам трудовой платформы можно отнести следующие: наличие трехсторонних отношений (исполнитель, клиент, платформа); дистанционность (ст. 312.1–312.9 ТК РФ) заключения электронных трудовых договоров, соглашений; применение «информационно-телекоммуникационных сетей, ... и сетей связи общего пользования» (ст. 312.1 ТК РФ), но подобные сети должны соблюдать права работников в части защиты персональных данных в порядке уведомления и согласования.

Определив ключевые понятия и специфические характеристики платформенной занятости, перейдем к анализу характера правовых отношений между платформами, клиентами и исполнителями, а также рассмотрим основные вопросы правового регулирования цифровых трудовых платформ.

Первая проблема – квалификация отношений платформенной занятости: гражданско-правовой подход или трудовой.

Если квалифицировать отношения в платформенной занятости как *гражданско-правовые*, то в качестве аргументации в подтверждение этого можно привести следующее: исполнитель выполняет свое индивидуальное задание, предоставляемое через посредника – интернет-платформы. При этом такие исполнители не связаны правилами внутреннего трудового распорядка, не принадлежат к организации и не используют инструменты работодателя для выполнения своей трудовой деятельности. В качестве примера можно привести решение Тушинского районного суда г. Москвы по делу №2-1153/18⁵, в котором среди прочих фактов суд устанавливает, что предметом договора со стороны ООО «Яндекс Такси» по отношению к прямому контрагенту являлось оказание услуг по предоставлению доступа к сервису по размещению, обработке и передаче информации, запрашиваемой пользователем.

Если же данные отношения квалифицировать как *трудовые*, то можно заметить, что между исполнителем и платформой все же присутствуют основные признаки трудовых правоотношений, установленных ст.15 ТК РФ.

Каждый работник лично выполняет определенные должностные функции, и в его обязанности входит исполнение указаний работодателя, его представителей, а также следование должностным инструкциям. Работодатель, в свою очередь, обеспечивает определенные условия для выполнения должностных обязанностей (доступ к онлайн-платформе для размещения запросов пользователей, предоставление прав администратора сайта, предоставление униформы и т.д.), контролирует работников при выполнении ими должностных обязанностей (в том числе с помощью инструментов онлайн-платформы)⁶.

⁴ Шевчук А. В. От фабрики к платформе: автономия и контроль в цифровой экономике // Социология власти. 2020. Т. 32, № 1. С. 30-49. – Текст: непосредственный

⁵ Решение Тушинского районного суда г. Москвы по делу №2-1153/18 от 15.07.2018 // Официальный портал судов общей юрисдикции города Москвы URL: <https://www.mos-gorsud.ru/rs/tushinskij/services/cases/civil/details/14fa949d5908-46d5-86ec-50f00f2ec6ab> (дата обращения: 28.03.2023) – Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁶ Чесалина О.В. Работа посредством интернет-платформ как вызов трудовому правоотношению// Трудовое право в России и за рубежом.2019. №1. С.13. Текст: непосредственный

В качестве примера такой позиции суда можно привести Постановление от 26.10.2016⁷ Девятого арбитражного апелляционного суда, которым было признано наличие трудовых отношений между интернет-платформой и водителем. Так, агрегационный сервис обязан информировать потребителей о том, прошел ли водитель медицинский осмотр на момент предоставления услуги или нет. Соответственно, платформа должна обеспечить проведение такого осмотра до того, как водитель сможет выполнить заказ. Поскольку закон возлагает такую обязанность на работодателя (статья 213 ТК РФ), суд признал отношения между онлайн-платформой и водителем трудовыми.

Аналогичное мнение высказал Конституционный суд РФ в Определении № 597-О-О от 19 мая 2009 года, согласно которому суды общей юрисдикции не могут при разрешении подобных споров полагаться только на наличие (или отсутствие) формализованных правовых актов, но и на фактическое существование признаков трудовых отношений и трудового договора в соответствии со статьями 15 и 56 ТК РФ.

В подтверждение этого на примере конкретной интернет-платформы ООО «Яндекс. Еда» рассмотрим одну из новых форм именно *трудовых* правоотношений.

Так, гражданин, который решил работать сервисе заказа быстрой доставки еды «Яндекс.Еда» заключает договор а не с ООО «Яндекс. Еда», а с иным юридическим лицом. Далее данное юридическое лицо заключает трудовой договор на выполнение заданий по доставке еды через онлайн-сервис, предоставляющий курьеров для «Яндекс.Еды». Через эту интернет-платформу курьеры получают заказы, но не могут их выбрать или отклонить, рассчитывают время прибытия и доставки. Также курьерам предоставляется униформа, которую они обязаны носить. Соответственно мы видим прямые императивные указания ООО «Яндекс. Еда», которые исключены при samozанятости работника либо его работе у другого работодателя. Вознаграждение курьеру определяется онлайн-платформой после выполнения заказа, поэтому мы можем сделать вывод, что оплата производится непосредственно «Яндекс.Еда». Таким образом, мы видим признаки трудовых отношений: единое правоотношение, непрерывный, личный характер деятельности, выполнение определенных должностных обязанностей, возмездность труда.

На наш взгляд, наиболее логичным решением представляется регулирование занятости на платформе как трудовых отношений, используя режим гибкого рабочего времени, предусмотренный статьей 102 ТК РФ, и способность самой интернет-платформы правильно определить факты взаимоотношений между сторонами.

Вторая проблема – определение статуса платформенного занятого. В Российской Федерации нет четкого определения трудового статуса платформенных работников, и судебные решения продолжают разниться, но в последнее время наблюдается тенденция признания судами концепции трудового права (работник-работодатель), то есть в большинстве случаев суды признают платформенных трудящихся работниками, к которым применяются нормы трудового права.

Так, Л. В. Зайцева и А. С. Митрясова предлагают распространить отдельные социально-трудовые права и гарантии на зависимых samozанятых без признания их работниками, а также определить границы применения трудового права к указанной группе лиц⁸. Мы согласны с

⁷ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 26.10.2016 N 09АП49985/2016 по делу N А40-146579/16 // Справочная правовая система «Консультант Плюс» URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req> (дата обращения: 29.03.2023) – Режим доступа: свободный. – Текст: электронный.

⁸ Зайцева Л. В., Митрясова А. С. Труд водителей такси на основе интернет-платформ: отдельные вопросы правового регулирования // Вестник Томского государственного университета. 2018. № 435. С. 243 Текст: непосредственный.

данным мнением и считаем, что в законодательстве в таком случае должны быть установлены критерии отнесения лиц, работающих на трудовых платформах, к категории зависимых самозанятых работников или приравнивания их к работникам. Либо необходимо принимать специальное законодательство для самозанятых работников, в частности, для обеспечения их социальными и трудовыми гарантиями.

Соответственно, возникает *третья проблема* – отсутствие права трудящихся на цифровых платформах на получение гарантий и компенсаций, предусмотренных трудовым правом. Например, возвращаясь к вышеуказанному нами примеру, в ООО «Яндекс.Еда» существует система санкций за несвоевременное выполнение заказов и т.д., т.е. из заработной платы работника вычитается соответствующий штраф, что противоречит ст. 192 ТК РФ. В то же время работодатель, с которым заключен трудовой договор, не предоставляет работнику работу, то есть имеет место простой по вине работодателя, который не оплачивается (согласно статье 157 ТК РФ оплата простоя является обязанностью работодателя).

Но существуют и добросовестные организации, самостоятельно обеспечивающие социальную защиту исполнителей на своих платформах. Так, Uber Eats заключила партнерство с частной страховой компанией, чтобы предоставить 14-дневную финансовую поддержку работникам, у которых был подтвержден случай заболевания коронавирусом. Однако, чтобы получить право на поддержку, работники должны выполнить хотя бы одну доставку для платформы за последние 30 дней. С одной стороны, данная инициатива обеспечивает безопасность работников в чрезвычайной ситуации, а с другой стороны, финансовая поддержка предоставляется при соблюдении довольно строгих критериев отбора.

Это создает *еще одну проблему*, поскольку страхование ограничено одной платформой, в то время как сотрудники могут работать в нескольких мобильных приложениях. Даже если все платформы предлагают один и тот же страховой пакет, условия могут отличаться, что может ввести работников в заблуждение относительно их прав и процедур, которые необходимо соблюдать.

Французские власти продемонстрировали положительный опыт, который может быть повторен в России, где они начали вносить изменения в трудовое законодательство, чтобы обеспечить минимальные социальные права для работников платформ на национальном уровне. Так, Французский закон от 8 августа 2016 г. «О труде, модернизации социального диалога и обеспечении профессиональной карьеры» предусматривает, что самозанятые работники платформ имеют право на компенсацию за несчастные случаи на производстве и на профессиональное обучение, если они получают минимальный доход от работы на платформе⁹.

Конечно, перечень перечисленных проблемы не является исчерпывающим, но уже сейчас мы можем заметить, что необходимо либо создать новую главу в ТК, либо внести в уже существующую главу 49.1 ТК РФ нормы, посвященные вопросам труда работников, занятых через цифровые трудовые платформы. Данные нормы должны регулировать следующее: конкретное содержание трудовых договоров, заключаемых с работниками, занятыми через такие онлайн-платформы; статус агрегаторов заказов и их компаний-партнеров; рабочее время соответствующих категорий работников; процедурные и формальные аспекты социального обеспечения работников. Такое целенаправленное регулирование не только будет способствовать улучшению социально-экономической защищенности работников, но и устраним многие неопределенности и двусмысленности, возникающие при правовом регулировании платформенной занятости.

⁹ Loi n° 2016-1088 du 8 août 2016 relative au travail, à la modernisation du dialogue social et à la sécurisation des parcours professionnels / [Electronic resource] – Mode of access: <https://www.legifrance.gouv.fr/loda/id/JORFTEXT000032983213/> – Date of access: 29.03.2023.

Менемчиадис Ксения Алексеевна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА)

Ласточкина Алина Андреевна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Карпунина Евгения Анатольевна - преподаватель
кафедры предпринимательского и трудового права
Северо-Западного института (филиала)
Университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА)

О проблеме повышения пенсионного возраста в Российской Федерации

В рамках эффективности функционирования и реформирования пенсионной системы вопрос о повышении пенсионного возраста в Российской Федерации всегда являлся дискуссионным. В первую очередь, такая актуальность обосновывается динамикой сокращения продолжительности жизни населения.

Пенсионная система в Российской Федерации, как в государстве-правопреемнике СССР, в историческом аспекте берет начало в 20-м десятилетии XX века. В 1917 году советская власть взяла курс на становление пенсий массовыми и обязательными. Постепенно расширялся круг субъектов, имеющих право на получение различных видов пенсии, и только в 1932 году был введен возраст выхода на пенсию для мужчин и женщин – 60 и 55 лет соответственно. Кроме того, такие гарантии предоставления пенсий по старости, по инвалидности и по потере кормильца, как унифицированный порядок исчисления и требования к трудовому стажу, устанавливались Законом СССР от 14 июля 1956 года «О государственных пенсиях».¹⁰ Данный закон гарантировал досрочное назначение пенсии лицам, работающим во вредных условиях труда, в сложных климатических условиях, на социально значимой работе, например, врачи и учителя.

Однако, в октябре 2018 года Президент Российской Федерации подписал Федеральный закон от 03.10.2018 № 350-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам назначения и выплаты пенсий", являющийся ключевым при рассмотрении проблемы повышения пенсионного возраста в России.¹¹ Еще 16 июня того же года распоряжением председателя Правительства Российской Федерации Д. А. Медведева в нижнюю палату парламент был внесен данный нормативный правовой акт в виде законопроекта, который предусматривал постепенное повышение пенсионного возраста для большинства граждан с 1 января 2019 года. Итак, главными положениями данной пенсионной реформы являются:

1. Постепенное повышение пенсионного возраста до 60 лет для женщин и 65 лет для мужчин. Исключение составляют женщины, находящиеся на государственной службе, пенсионный возраст которых увеличен не на 5, а на 8 лет.

2. Сохранение права на досрочную пенсию для лиц, работающих в тяжелых и вредных условиях труда, а также для безработных предпенсионеров, но только по решению службы

¹⁰ Закон СССР от 14.07.1956 "О государственных пенсиях" // Ведомости ВС СССР. 1956 г. № 15. Ст. 313

¹¹ Федеральный закон от 03.10.2018 № 350-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам назначения и выплаты пенсий" // Собрание законодательства Российской Федерации. 08.10.2018 г. № 41. Ст. 6190 (с изм. и допол. в ред. от ред. от 28.12.2022).

занятости. Для учителей, врачей и артистов также сохранилась досрочная пенсия, но уже с отсрочкой.

3. Возможность выхода на пенсию на 3-4 года раньше для многодетных матерей, имеющих трех и четырех детей.

4. Возможность выхода на пенсию на 2 года раньше для женщин со стажем 37 лет и мужчин со стажем 42 года.

5. Возможность выхода на пенсию на 5 лет раньше остальных для жителей Крайнего Севера. Но стоит учесть, что для них пенсионный возраст был также повышен на пять лет. Кроме того, переходный возраст сохранил свое существование и требования к стажу не изменились.

6. Введение понятия «предпенсионеры», которыми являются граждане в течение пяти лет до наступления возраста, дающего право на страховую пенсию по старости, в том числе назначаемую досрочно. Простыми словами – это мужчины и женщины, достигшие пенсионного возраста по старому законодательству. В отношении данной категории граждан были сохранены налоговые льготы и впервые предоставлены особые преимущества по линии центра занятости (например, если предпензионер по какой-либо причине остался без работы, его могут переучить, и он будет получать пособие в более высоком размере, чем обычные граждане). Также закон закрепил запрет на увольнение трудоустроенных предпенсионеров.

На законодательном уровне понятие «пенсионный возраст» не закреплен, однако в юридической литературе под пенсионным возрастом понимают установленный государством возраст гражданина Российской Федерации, достигнув которого лицо получает возможность претендовать на получение пенсии по старости. Данное определение формулирует в своей статье Степанова Н.Р. и Шевелева А.Е.¹²

Стоит упомянуть, что о повышении пенсионного возраста в Российской Федерации до принятия положений данной реформы речи не шло. Однако, существует нормативный правовой акт, который был принят еще в 2012 году. Им является Стратегия долгосрочного развития пенсионной системы России, утвержденная распоряжением Правительства РФ от 25.12.2012 № 2524-р которая в рамках третьего этапа (2016-2030 гг.) предполагала уточнение параметрических условий пенсионной системы в целях формирования и реализации пенсионных прав граждан. Указанная формулировка, отраженная в стратегии, предусматривает любое изменение параметров пенсионной системы, в том числе и повышение пенсионного возраста. была предусмотрена возможность изменения параметрических данных, в число которых входит пенсионный возраст.¹³

Сторонниками вышеупомянутой реформы декларировалось, что главной из причин необходимости изменения пенсионного законодательства является старение населения и сокращение отношения числа работающих к числу получателей пенсии. По данной причине длительное время сохранялся дефицит, еще на тот момент, Пенсионного фонда России (далее – ПФР). Как правильно заметила В.И. Матвиенко: «В 80-е на 10 работающих приходилось 2 пенсионера, сейчас 6».¹⁴ Так, можно утверждать, что в качестве фундаментальной причины является демографический кризис в Российской Федерации.

¹² Степанова Н.Р., Шевелева А.Е. Об установлении оптимального порога пенсионного возраста с точки зрения качества жизни граждан // Фундаментальные исследования. 2015. №12 (часть 5). С. 1051-1054.

¹³ Распоряжение Правительства РФ от 25.12.2012 № 2524-р "Об утверждении Стратегии долгосрочного развития пенсионной системы Российской Федерации" // Собрание законодательства Российской Федерации. 2012 г. № 53 (ч. 2). Ст. 8029 (с изм. и допол. в ред. от 24.10.2018).

¹⁴ «Матвиенко призвала не спешить с повышением пенсионного возраста» // Российская Газета RG.RU. 2017. Режим доступа URL: <http://www.rg.ru/2015/10/01/matvienko-site.html> (дата обращения 14.05.2023).

Необходимо понимать, что альтернативой повышения выхода на пенсию могло быть либо привлечение хорошо образованной и квалифицированной иностранной рабочей силы, либо привлечение отечественных работников с низкой квалификацией, что станет нецелесообразным и нежелательным для работодателей. Другой путь повышения доходов ПФР — увеличение ставки пенсионных взносов. Увеличение ставки страховых взносов в ПФР привело бы к увеличению роста нагрузки на бизнес, сокращению рабочих мест и, как следствие, уменьшению объема страховых взносов, поступающих в фонд, считает С.И. Неверов.¹⁵

Президент Российской Федерации В. В. Путин сообщал, что, в случае отсутствия каких-либо изменений в пенсионном законодательстве, финансируя фонд из средств федерального бюджета, денежных средств оставалось бы «в запасе» лишь на 7-10 лет.

Так, помимо продолжительности жизни, как показателя демографической статистики, а вместе с тем обобщенной характеристики смертности, законодателем учтена и продолжительность здоровой жизни. Использование её статистики позволяет разделить пространство дожития на годы, в которые человек живет без серьезных нарушений, в том числе способен полноценно выполнять свои трудовые функции, и годы, проживаемые при плохом состоянии здоровья.

Действительно, данная реформа не сводится лишь к подъему пенсионного возраста ввиду того, что охватывает вопросы страхового стажа, условий труда и др. Несмотря на это, зачастую граждане отождествляют ее лишь с повышением возраста, а остальные моменты остаются для большинства людей малозначительными и несущественными.

Реакции населения на проведение данной реформы многообразны, но в большей степени носят негативный характер. Это подтверждает в своей статье «Вопрос повышения пенсионного возраста в Стратегии развития пенсионной системы до 2030 года» Т.Н. Вязовская.¹⁶ Однако сами авторы монографий и научных статей находят в итогах и последствиях повышения пенсионного возраста и положительные моменты.

Доктор экономических наук, профессор кафедры экономики труда и управления персоналом Уральского государственного экономического университета В.И. Шарин в своей статье выделяет два основания, по которым проводит сам анализ реформы. Первое основание — экономическое, второе — социальное.¹⁷

Затрагивая негативные последствия экономического характера, он выделил, во-первых, рост общей и регистрируемой безработицы вследствие низкой конкурентоспособности граждан старших возрастов на рынке труда. Данная проблема была наиболее обостренной в 2019 году и пару последующих лет, то есть сразу же после вступления в силу положений пенсионной реформы. Связано это с тем, что достаточное количество на тот момент предпенсионеров смогло бы выйти на пенсию в 60 и 55 лет и освободить вакансии для более молодых. Но этого не произошло. Так, можно сделать вывод о том, что снижение возраста выхода на пенсию способно снизить рост безработицы.

Во-вторых, автор выделил снижение качества рабочей силы из-за увеличения количества работников пожилого возраста, что повлияет на производительность труда в экономике. Так, в случае отсутствия повышения пенсионного возраста люди, только что вышедшие на пенсию,

¹⁵ «Мы стоим буквально на краю»: как в Думе обсуждали пенсионную реформу // Агентство «Росбизнесконсалт» URL: <https://www.rbc.ru/economics/21/08/2018/5b7bf2829a79472e8d8a0832> (дата обращения: 14.05.2023).

¹⁶ Вязовская Т.Н. Вопрос повышения пенсионного возраста в «Стратегии развития пенсионной системы до 2030 года» // Современная научная мысль. 2013. № 2. С. 73-78.

¹⁷ Шарин В.И. Систематизация возможных негативных последствий повышения пенсионного возраста в России // Human Progress. 2019. №6. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sistematizatsiya-vozmozhnyh-negativnyh-posledstviy-povysheniya-pensionnogo-vozrasta-v-rossii> (дата обращения: 19.05.2023).

смогли бы освободить вакансии для молодых специалистов, чьи навыки и скорость выполнения тех или иных трудовых функции намного выше.

В-третьих, автор отмечает потенциальное снижение заработной платы среди людей зрелого возраста. По мнению автора, данная тенденция наблюдается давно, ещё до момента принятия реформы.

В-четвёртых, повышение возраста выхода на пенсию со временем может способствовать возрастанию безработицы и снижению доходов населения, следствием чего может являться рост социальных расходов бюджета. Есть вероятность, что дополнительные выплаты по безработице совпадут с экономией ПФР (ныне - Фонд пенсионного и социального страхования Российской Федерации) за счет увеличения пенсионного возраста. Поэтому проблема сбалансированности пенсионного фонда решается не за счёт средств фонда, а за счёт других источников, которые, в свою очередь, могут стать дефицитными.

Среди негативных последствий повышения пенсионного возраста по социальному основанию необходимо выделить, во-первых, снижение здоровья у пожилых людей, влияющее на уровень работоспособности и производительности труда. Повышение пенсионного возраста влечёт образование на рынке труда новой категории наемных работников – пожилых, которым зачастую сложнее выполнять свои трудовые обязанности, осваивать технологии, так же они имеют ряд проблем со здоровьем, что оказывает влияние на их работоспособность. На основе исследований по оценке остаточной работоспособности подтверждается возрастное снижение работоспособности у большинства пожилых работников. По результатам исследований можно сделать выводы о сохранении полной общей трудоспособности пожилых людей у 23,6% мужчин и у 7% женщин. Следствием увеличения трудовой жизни пожилых людей является снижение работоспособности, а так же производительности труда.¹⁸

Во-вторых, необходимая занятость пожилого населения при возрастном снижении здоровья приводит к потере трудоспособности, а иногда и к повышению доли инвалидов в общей численности экономически активного населения. Высокий уровень инвалидизации в свою очередь приводит к скачку числа получателей пенсий по инвалидности, что является одновременно нагрузкой на бюджет государства.

В-третьих, автор отметил значимость и незаменимость старшего поколения предпенсионного и пенсионного возраста, которые оказывают помощь своим детям по уходу за внуками. Так, увеличение пенсионного возраста может снизить возможные варианты помощи, что как следствие приведет к изменению репродуктивных настроений семей. В первую очередь, повышение пенсионного возраста отрицательно повлияет на мотивацию к рождению вторых и последующих детей, от числа которых и от их доли в совокупной численности родившихся зависит достижение расширенного или хотя бы простой замены поколения родителей поколением детей, что позволит минимизировать процесс депопуляции в стране. Таким образом, одним из потенциальных отрицательных последствий повышения пенсионного возраста может стать снижение показателя рождаемости.

Однако, необходимо упомянуть и то, что ряд научных деятелей видят положительные последствия данной реформы. Так, например, Ю.М. Горлин, В.Ю. Ляшок и Т.М. Малева считают, что повышение пенсионного возраста имеет оздоравливающий эффект не только для

¹⁸ *Томаревская Е.С.* Остаточная работоспособность людей старше 60 лет // Реструктуризация человеческих ресурсов на евразийском пространстве: современные тенденции. 2014: Поволжский институт управления имени П.А. Столыпина - филиал ФГБОУ ВПО "Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации" (Саратов) 2014. С. 138-147.

пенсионной системы, но и для смежных отраслей.¹⁹ Эти положительные эффекты сводятся к следующему:

1. обеспечение социально приемлемого уровня пенсий;
2. снижение финансовой зависимости пенсионной системы от бюджетных трансфертов;
3. предотвращение роста страховой нагрузки на бизнес;
4. компенсация демографически обусловленного сокращения экономически активного населения, стабилизация рынка труда;
5. содействие активному долголетию;
6. увеличение предложения рабочей силы (возможность для экономического роста);
7. повышенный спрос на образование;
8. экономические возможности для роста пенсий;
9. снижение масштабов неформальной занятости.

Таким образом, пенсионная реформа, которая по своему смыслу повысила пенсионный возраст, сопряжена со значительными рисками негативного воздействия как на население, так и на экономику. Эти риски можно условно отнести к обществу или экономике. Кроме того, сохранив право на досрочную пенсию, государство увеличило «разрыв» возраста между лицами, выходящими на пенсию на общих основаниях и досрочниками. Мы считаем, что необходимо сформулировать национальную политику регулирования трудовой деятельности пожилых работников как особой категории, создать соответствующую систему управления, использовать опыт трудоустройства пожилых работников в социально ориентированных странах, "ресурсосберегающие" технологии, связанные со снижением рабочей нагрузки таких работников (включая работу неполный рабочий день и гибкий график работы), субсидии и налоговые льготы для работодателей, привлекающих работников пенсионного возраста.

¹⁹ Горлин Ю. М., Ляшок В. Ю., Малева Т. М. Повышение пенсионного возраста: позитивные эффекты и вероятные риски. // Экономическая политика. 2018. № 1. С. 148-179.

Мигунова Елена Олеговна – обучающаяся
Владимирского техникума экономики и права
Научный руководитель:
Королькова Валентина Викторовна –
преподаватель профессионального модуля,
административного, гражданского и трудового прав
Владимирского техникума экономики и права

Развитие предпринимательских отношений в период современной цифровизации

Революционные преобразования, произошедшие в таких сферах, как информационные технологии, робототехника, микроэлектроника, телекоммуникации, породили относительно новое и важное явление – цифровую экономику (*digitaleconomy*). Общеустановленное понимание аналоговой экономики связано с оценкой административно-хозяйственной деятельности, основанной на цифровых технологиях, в которой основополагающим фактором производства являются массивы данных в цифровом (электронном) виде.

Несмотря на то, что постиндустриальная экономика представляется достаточно инновационным явлением, в научном сообществе существуют научные работы, в которых рассматриваются содержательные характеристики, ее основные составляющие. Наиболее изученными проблемами являются использование цифровых технологий в торговле и финансах.

Базой формирования сетевой экономики является движение цифровизации экономики и общества, подразумевающий массовое внедрение и усвоение цифровых технологий, что приводит к социально-экономической трансформации общества. Процесс цифровизации постепенно охватывает различные сферы хозяйственной деятельности и вовлекает в данный процесс значительное количество субъектов, включая малый бизнес.

Процесс цифровизации как основа перехода к цифровой экономике обусловлен требованиями объективной реальности и базируется, прежде всего, на использовании компьютерных технологий в деятельности ее субъектов. Цифровые технологии приводят к изменению форм организации экономической деятельности, усложняют сущность явлений, модифицируя их.

В последнее время электронная экономика стала приоритетной сферой в различных странах, о чем свидетельствует существование государственных программ и стратегий, направленных на развитие и продвижение цифровых технологий. Только в странах Европейского союза (ЕС), по данным Еврокомиссии, в 2017 году действовало более 30 национальных и региональных программ по цифровизации экономики (по оцифровке промышленности). В России также принята и реализуется национальная программа "Цифровая экономика Российской Федерации", которая предполагает цифровизацию российской экономики по различным направлениям. Лидирующие позиции по показателям развития цифровых технологий, основываясь на Индексе цифровой эволюции (*DEI*), занимают Норвегия, Швеция, Швейцария, Дания, Финляндия, Сингапур, Южная Корея, Великобритания, Гонконг и Соединенные Штаты. По данным Европейской комиссии ЕС, осуществляющей расчет Индекса цифровой экономики и общества (*DESI*), в 2018 г. лидерами цифровизации экономики стали Финляндия, Швеция, Нидерланды и Дания. Тем не менее, важно понимать, что положение стран-лидеров может поменяться. Только внедрение новшеств, создание институциональных условий для их оживленного введения позволят создать потенциал для дальнейшего экономического развития. Так, эксперты выделяют ряд стран, в том числе Россию, Индию и др.,

которые в настоящее время находятся на более низком уровне развития цифровых технологий, но проявляет готовность к росту, привлекательны для инвесторов и могут вытеснить страны с замедляющейся динамикой (страны Западной Европы, Южная Корея и др.).

В докладе, опубликованном *UNCTAD* (Конференция Организации Объединенных Наций по торговле и развитию), отмечается, что главенствующую роль в развитии цифровой экономики принадлежит США и Китаю, на которые приходится 75 % всех патентов, связанных с технологиями блокчейн (это децентрализованная, распределительная и часто публичная цифровая книга, состоящая из записей, называемых блоками, которая используется для записи транзакций на многих компьютерах, так что любой задействованный блок не может быть изменен задним числом, без изменения всех последующих блоков), 50 % мировых расходов на «Интернет вещей», более 75 % мирового рынка открытых технологий облачных вычислений. Кроме того, на долю этих стран приходится 90 % рыночной капитализации 70 крупнейших цифровых платформ мира. При этом на долю Европы приходится 4 %, а Африки и Латинской Америки в совокупности – всего 1 %.

Как сказал в 1973 году Ахмед Ямани — министр нефти Саудовской Аравии, «Каменный век закончился не потому, что в мире закончились камни. Также и нефтяной век закончится не потому, что у нас кончится нефть, а потому, что появляются новые технологии». И это действительно так, в современном мире цифровизация проникала во все сферы общества и развивается с большой скоростью. На сегодняшний день в истории произошло три промышленные революции, которые непосредственно повлияли на экономику всех стран мира, определив дальнейшие пути развития. В настоящий период времени можно наблюдать новейший этап перехода и становления экономики — цифровую экономику, что объясняет актуальность исследуемой темы. В XVIII веке начинается первая промышленная революция, в ходе которой происходит одно из важнейших событий в этой области — в производство вступают машины и постепенно начинают заменять человеческий труд, что в свою очередь существенно влияет на темпы производства. Стоит отметить, что основоположником такого переворота является Англия, а затем революция распространилась на всю Европу. Началом первой промышленной революции послужила энергия, Англия обладала крупными залежами угля, но добыча была невозможной, так как над углем было огромное количество воды, в результате в 1778 году Джеймсом Уаттом был создан первый паровой двигатель, который поставил перед собой цель и разрешил проблему, возникшую перед страной. Также стоит отметить изобретение доменной печи Джоном Смитом в 1760 году, механического ткацкого станка Эдмунда Карпайта в 1784 году, благодаря которому производительность труда возросла в 40 раз! Эти открытия оказали глобальное влияние не только на Великобританию, которая была лидером по производству промышленной продукции, но и изменили структуру экономики во всем мире. Менее чем 100 лет спустя мир сталкивается со второй промышленной революцией, начало которой датируется концом XIX — началом XX веков, примерно с 1870 года. Электричество становится заменой воде и пару, был разработан первый автомобиль, лампа накаливания, а также множество других открытий. Но главным предметом второй промышленной революции является конвейер, разработанный Генри Фордом, с помощью которого в 1900 году в США завод выпускал более 4000 тысяч автомобилей в год. Принято считать, что именно этот конвейер стал основой для крупносерийного производства, которое доминировало в XX веке. Исходя из вышесказанного, ясно, что лидером второй революции были Соединенные Штаты Америки. Принимая во внимание представленные факты, следует. Третья промышленная революция не является исключением из выше выявленного правила, начало которой относят к 1960 годам. Она началась с создания крупногабаритных вычислительных машин, которые были способны выполнять простейшие вычислительные операции. Главенствующим символом третьей промышленной революции признается

персональный компьютер, а базовый термин — автоматизация, под которым понимается машинное производство, осуществляемое под контролем компьютера и не требующая участия человека или сводящее его усилия к минимуму. Многие исследователи считают, что третья промышленная революция еще не завершилась, но при этом намечается неизбежная четвертая, которая и стала главным изучаемым вопросом. Познание вычислительной техники и популяризация персональных компьютеров отредактировали поведение людей и создали новый мир — мир информации, в котором хранится огромное количество данных, которые в свою очередь объединены друг с другом по средствам сети интернет. Именно эту эпоху и принято считать цифровой, а цифровизация экономика понимается, как повсеместное внедрение цифровых технологий в экономику. Клаус Шваб — президент Всемирного экономического форума в Давосе отметил «Применительно к киберфизическим системам, необходимо вести речь о слиянии технологий и размывании границ не только физического и цифрового мира, но и биологического, а скорость, размах и системное воздействие происходящих явлений таковы, что выделение именно четвертой промышленной революции, а не продолжение третьей не вызывает сомнений.

Цифровая экономика ценна не сама по себе, она важна потому, что позволяет обеспечивать переход к новым экономическим отношениям. В настоящее время экономисты стали использовать для обозначения уровня развития экономики и состояния производства термин "технологический уклад". Этим понятием называют совокупность технологически связанных производств, характерных для определенного уровня развития общественного производства. При этом ключевым фактором формирования общественного производства является развитие определенных технологических направлений. В самых развитых странах образовался и активно развивается шестой экономический уклад, к которому относятся нанотехнологии, технологии искусственного интеллекта, генно-инженерные и клеточные технологии, 3D-печать и т.п. Это глобальные информационные сети, возобновляемые источники энергии, высокоскоростные транспортные системы. В России примерно 50% промышленности относится к четвертому технологическому укладу, 4% — к пятому и менее 1% — к шестому.

Переход к цифровой экономике, по сути, означает переход к легальной работе в сферах, обслуживающих шестой технологический уклад. Как законодательство, так и юридическая наука должны решать проблемы правового обеспечения вышеуказанных технологий. Целесообразно, чтобы и законодательство, и юридическая наука претерпели определенные существенные изменения. Изменение общественных отношений также должно привести к изменению их правового регулирования. Шестой технологический уклад должен быть обеспечен нормами практически всех существующих отраслей права и в их взаимодействии.

Важным событием последнего времени, связанное с обеспечением развития цифровой экономики, — принятие Федерального закона от 18 марта 2019 г. N 34-ФЗ "О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации". Это первый цифровой Закон, вступающий в силу с 1 октября 2019 г. По заявлению руководства Государственной Думы в 2019 г., были созданы еще ряд законов, связанных с цифровизацией.

Уже принятый Закон содержит несколько символических положений, вводит новые термины, например "цифровые права". Этот термин внедряется путем изменения содержания ст. 128 ГК РФ: при перечислении объектов гражданских прав указывается "иное имущество, в том числе имущественные права (включая безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, цифровые права)". Содержание категории "цифровые права" раскрыто в ст. 141.1: "Цифровыми правами признаются названные в таком качестве в законе обязательственные и иные права, содержание и условия осуществления которых определяются в соответствии с правилами информационной системы, отвечающей установленным законом

признакам..." Недостатком определения является то, что термин "информационная система" не раскрыт в должной мере.

Понятие цифрового права в принятом Законе было значительно переработано законодателем по сравнению с законопроектом, который был принят в первом чтении. Прообразом правового режима цифровых прав стал режим бездокументарных ценных бумаг. Цифровое право в итоге фактически стало не новым объектом гражданских прав, а новой формой удостоверения имущественных прав.

Недостатками становления предпринимательского сегмента предстают в стоящий миг чрезвычайно актуальными, особенно в эпоху трансформации традиционных представлений о ведении бизнеса, связанной с развитием и внедрением процессов цифровизации во все сферы жизнедеятельности человеческого общества. Образование новой парадигмы экономического развития, обусловленного созданием принципиально новых инструментов и возможностей, вызывает неизбежность всестороннего переосмысления как правовых, так и экономических аспектов предпринимательской деятельности.

В условиях общепланетарной цифровизации гешефта изменяют базисные представления о способностях и методах предоставления прибыли, наибольшее значение в этих условиях приобретают стратегии риска доходности, скорости и безопасности совершаемых операций. Принятый Правительством РФ закон «О Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017–2030 годы» заставляет научное сообщество изобретательно взглянуть на многие определившиеся механизмы и модели координации хозяйствующих субъектов, в том числе субъектов предпринимательской деятельности. На смену вертикальному типу взаимодействия экономических акторов (индивид, социальная группа, институт, общность людей совершающих действия, направленные на других) приходит горизонтальный, который практически избавиться от территориальных границ рынков, что обусловлено продвижением искусственного интеллекта, современных инструментов инвестирования, таких как краудфайдинг(метод сбора денег на реализацию какой-либо идеи), краудлединг(разновидность коллективного финансирования), ICO и т.п. Значительной закономерностью предпоследних лет в области инвестиционной деятельности и принятия инвестиционных решений является внедрение облачных технологий, технологии блокчейн, Биг Дата, которые существенно снижают уровень не только транзакционных, но и трансформационных издержек. данные технологии позволяют создавать децентрализованные онлайн-сервисы на базе «умных контрактов». Блокчейн ускоряет процесс принятия инвестиционных решений в условиях взаимодействия с большим количеством контрагентов и позволяет повышать безопасность транзакций. Эксперты подчёркивают значительный прирост используемых аналоговых каналов связи в принятии и осуществлении инвестиционных решений различными участниками рынка. Как, например в 2020 году планировалось проведение до 44% всех инвестиций посредством мобильных каналов связи, Что было выполнено. В современном понимании цифровая экономика - это деятельность, в которой ключевым фактором производства являются цифровые данные, обработка больших объемов и использование результатов анализа которых, по сравнению с традиционными формами управления, позволяет значительно повысить эффективность различных видов производства, технологий, оборудования, хранение, продажа, доставка товаров и услуг. В связи с этим следует признать, что приведенное выше определение основано на принципиально новых характеристиках способов и методик ведения бизнеса.

Плотникова Алина Алексеевна – обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Потапова Екатерина Константиновна –
обучающаяся Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Научный руководитель:

Потапова Наталья Дмитриевна - заведующий
кафедрой предпринимательского и трудового права
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

К вопросу об особенностях увольнения дистанционного работника по инициативе работодателя: основания и судебная практика

В последнее время дистанционная работа получила активное распространение во многих странах мира, в том числе и в России. Внедрение информационных технологий во все сферы жизнедеятельности способствуют появлению высококвалифицированных специалистов, способных функционировать в условиях удаленного рабочего места.

Стоит упомянуть о том, что понятие дистанционной работы является относительно новым для российского трудового права. Оно было введено Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 60-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». С этого времени произошло формальное отделение дистанционного труда от так называемой «надомной» трудовой деятельности.

С 1 января 2021 года в главу 49.1 Трудового кодекса Российской Федерации были внесены важные изменения, которые касались регулирования дистанционного труда. В новой редакции Трудового Кодекса существующее определение дистанционной работы дополнилось новым термином «удаленная работа». С вступлением в силу Федерального закона от 8 декабря 2020 года № 407-ФЗ «О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации в части регулирования дистанционной (удаленной) работы и временного перевода работника на дистанционную (удаленную) работу по инициативе работодателя в исключительных случаях» удаленная работа была приравнена к дистанционной. Таким образом, можем сделать вывод о том, что законодатель данные понятия считает синонимами¹.

Что же следует понимать под дистанционной работой?

Обратимся к мнению различных ученых по поводу данного понятия.

¹ См.: Потапова Н.Д. Цифровизация трудовых отношений: учебное пособие / Н. Д. Потапова; Северо-Западный институт (филиал) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА). Вологда, 2022. 87 с. ISBN 978-5-6048781-5-6 [Электронный ресурс]. URL: <https://vfmgua.ru/nauka/nauchnyie-publikaczii/uchebnyie-posobiya>; Потапова Н.Д. Дистанционная работа в период пандемии: теоретические и практические аспекты. Леденцовские чтения. «Бизнес. Наука. Образование». Правовые и экономические аспекты: сборник материалов IX Международной научнопрактической конференции. Секция высшего образования с участием специалистов и обучающихся среднего профессионального образования и школьников (г. Вологда, 22 апреля 2021 года) / Союз Вологодская торгово-промышленная палата, Вологодское областное потребительское общество, Вологодский кооперативный колледж, Северо-Западный институт (филиал) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА); ответственный редактор Ю.А. Пеганова. Вологда: Фонд развития филиала МГЮА имени О.Е. Кутафина в г. Вологде, 2021. – 950 с. Текст: непосредственный. ISBN 978-5-6042403-8-0. [Электронный ресурс]. URL: <https://vfmgua.ru/uploads/files/science/publikacii/2021.pdf>;

Впервые «дистанционная» занятость, или, как её еще называют телеработа, появилась в США благодаря профессору Университета Южной Калифорнии Джеку Ниллесу². Он ввел термин «телекомьютинг» — это синоним «дистанционной» занятости. Итак, это такая работа, которая выполняется «в течение некоторого времени вдали от обычного рабочего места, часто из дома, с помощью компьютерных технологий».

Е.Н. Бородина пишет: дистанционная занятость – это «новая реальность, особенный рабочий процесс, осуществляемый вне традиционного места работы и предполагающий взаимодействие с работодателем посредством телекоммуникационных и информационных технологий»³.

О.А. Парягина под дистанционной занятостью понимает занятость именно умственного труда, а не физического⁴. Она считает, что в каждой отрасли экономики присутствует высококвалифицированный умственный труд и возможность его применения дистанционно реальна.

Обратимся к легальному определению понятия дистанционной работы.

Согласно Трудовому кодексу, дистанционной или как еще называют – удаленной, признается та работа, при осуществлении которой одновременно должны быть соблюдены два условия⁵. Во-первых, трудовая функция должна выполняться вне места нахождения работодателя, т.е. его обособленного структурного подразделения, а также вне стационарного рабочего места, территории или объекта, прямо или косвенно находящихся под его контролем. Во-вторых, работодатель и работник используют сеть Интернет или же другие информационно-телекоммуникационные сети общего пользования, сети связи общего пользования для работы, взаимодействия по вопросам, которые связаны с ее выполнением.

Дистанционная работа осуществляется на основании трудового договора – путем заключения дополнительного соглашения к нему. Её выполняют на постоянной основе либо в течение срока действия договора, либо временно. В свою очередь, временную дистанционную работу можно выполнять непрерывно, т.е. в пределах шести месяцев или периодически, т.е. когда выполнение трудовой функции в дистанционном режиме и на стационарном рабочем месте чередуется⁶.

Несмотря на очевидные достоинства данного вида трудовой деятельности в складывающихся социально-экономических реалиях, правовое регулирование отношений между работодателем и удаленным работником обнаруживает немалое количество правовых проблем. Большая часть из них связана с прекращением или же, иными словами, расторжением трудового договора.

Каковы же особенности увольнения дистанционного работника?

Во-первых, дистанционного работника можно уволить по тем же основаниям, что и офисного работника, регламентированным ст.77 и п.14 ч.1 ст.81 ТК РФ. Например, по соглашению сторон или по инициативе самого работодателя, в связи с истечением срока

² Байков А. Телеработа как одна из разновидностей гибкой занятости в Латвии [Электронный ресурс]. URL: <http://www.baltic-course.com/rus/opinion/?doc=48651> (дата обращения 26.03.2023) (дата обращения 26.03.2023)

³ Бородина Е.Н. Понятие и законодательство о дистанционном труде [Электронный ресурс]. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-i-zakonodatelstvo-o-distsionnom-trude> (дата обращения 26.03.2023)

⁴ См.: Потапов А.В., Потапова Н.Д. К вопросу о цифровизации трудовых отношений: теоретические и практические аспекты. Цифровое право. 2021. Т. 2. № 2. С. 45-64; Парягина О.А., Барнакова Е.В. Дистанционный труд: особенности и проблемы правового регулирования [Электронный ресурс]. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/distsionnyy-trud-osobennosti-i-problemy-pravovogo-regulirovaniya/viewer>

⁵ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 28.03.2021) // Собрание законодательства РФ. 07.01.2002. № 1 (ч. 1). ч.1. ст. 321.1

⁶ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 28.03.2021) // Собрание законодательства РФ. 07.01.2002. № 1 (ч. 1). ч.2 ст. 321.1

договора, по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон. В исключительных случаях закон разрешает уволить работника по основаниям, предусмотренным его трудовым договором, например, руководителя организации. Такие выводы следуют из ч. 4 ст. 312.1 ТК РФ.

Во-вторых, Трудовым Кодексом Российской Федерации предусмотрены дополнительные основания, которые допускают по инициативе работодателя увольнение удаленного работника, постоянно или временно выполняющего трудовую функцию дистанционно, в том числе временно работающего дистанционно в связи с локальным нормативным актом, принятым работодателем в соответствии со ст. 312.9 ТК РФ. Из этого следует, что указанных работников можно уволить, если в период дистанционной работы они без уважительной причины не взаимодействуют с работодателем по вопросам, связанным с выполнением работы, более двух рабочих дней подряд со дня поступления от вас соответствующего запроса. Если порядком взаимодействия работодателя и работника, который устанавливается коллективным договором, локальным нормативным актом, принимаемым с учетом мнения профсоюза, трудовым договором, дополнительным соглашением к нему, предусмотрен более длительный срок взаимодействия с работодателем, то данный случай будет являться исключением из правила о двух днях. Выводы следуют из ч. 1 ст. 312.8, ч. 9 ст. 312.3 ТК РФ.

Обратившись к ч.2 ст.312 ТК РФ, мы видим, что есть основание, по которому можно уволить только работника, который работает дистанционно на постоянной основе. Например, если работник переехал в иную местность и это повлекло невозможность исполнения им обязанностей по трудовому договору на прежних условиях. Однако, это основание увольнения не является увольнением по инициативе работодателя.

В-третьих, увольнение дистанционных работников за прогул нормами трудового законодательства не запрещено. При этом, следует отметить, что возможность применить такое основание для расторжения трудового договора с конкретным работником зависит от условий выполнения им дистанционной работы. Примером может послужить работа с комбинированным режимом.

Анализируя правоприменительную практику, дистанционный работник не может быть уволен за прогул⁷ в его классическом понимании, содержащемся в ст. 81 ТК РФ, то есть "отсутствие на рабочем месте без уважительных причин в течение всего рабочего дня, независимо от его (ее) продолжительности, а также в случае отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня", даже в случае, если условие о дистанционном характере труда не было закреплено в трудовом договоре, но имеются факты, подтверждающие согласие работодателя на выполнение работником своей трудовой функции дистанционно. Вместо "отсутствия на рабочем месте без уважительных причин" дистанционный работник может быть уволен по инициативе работодателя при отсутствии взаимодействия с работодателем по вопросам, связанным с выполнением трудовой функции, более двух рабочих дней с того момента, как работодателем был направлен запрос, о чем говорится в ст. 312.8 ТК РФ.⁸

В-четвертых, следуя смыслу ч.1 ст. 312.8 ТК РФ, нельзя уволить дистанционного работника по инициативе работодателя по дополнительному основанию, если он относится к категориям лиц, которых нельзя уволить по инициативе работодателя. Это касается беременной и тех, кто находится в отпуске или на больничном, согласно ч. 6 ст. 81, ч. 1 ст. 261, ч. 4 ст. 312.1 ТК РФ. Также это некоторые категории работников с детьми, перечисленные в ч. 4 ст. 261 ТК РФ (например, одинокая мать, которая воспитывает ребенка до 14 лет).

⁷ Исключения могут быть в случае с комбинированным режимом.

⁸ П.12 "Обзор практики рассмотрения судами дел по спорам, связанным с прекращением трудового договора по инициативе работодателя" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 09.12.2020) // СПС Консультант-плюс

Обратимся к судебной практике. Шутова М. М. с 01.04.2010 года осуществляла трудовую деятельность в ООО "Эльтон" в должности ведущего экономиста⁹. С 19 сентября 2014 г. Шутова М. М. на работу не выходила, полагая, что между ней и работодателем заключено соглашение о выполнении трудовых обязанностей дистанционно. Приказом № 02 от 30 сентября 2014 года была уволена по п.п. «а» п.6 ч.1 ст. 81 ТК РФ за прогул. В ходе разбирательства доводы истицы о дистанционном характере выполняемой ей работы, уважительных причинах отсутствия на рабочем месте и достижении соглашения о дистанционном характере ее работы не были подтверждены. Можно сделать вывод о том, что дистанционный работник может быть так же уволен по общим основаниям, которые предусмотрены для всех категорий работников.

Вторым примером может служить Апелляционное определение Московского городского суда от 12.04.2017 N 33-4427/2017¹⁰. С.Е. обратилась в суд с иском к ООО "Прайм Логистикс", просила восстановить ее на работе в должности менеджера по работе с клиентами. В обоснование заявленных требований ссылалась на то, что 1 января 2016 года между сторонами заключен трудовой договор, согласно которому С.Е. принята на работу в ООО "Прайм Логистикс" на должность менеджера по работе с клиентами, работа выполнялась дистанционно. Приказом N 66 от 01 августа 2016 года была уволена по п. 14 ч. 1 ст. 81 ТК РФ и ст. 312.5 ТК РФ. Увольнение произведено в связи с нарушением порядка и сроков предоставления работником отчетов о проделанной работе. Соответственно, если трудовой договор закрепляет обязанность удаленного сотрудника направлять работодателю по электронной почте по итогам своей текущей работы письменные отчеты установленного содержания, а также периодичность их направления, то отсутствие отчетов является специальным основанием для увольнения.

Таким образом, из всего вышесказанного мы можем сделать вывод о том, что работодатель имеет право уволить работника по собственной инициативе только по тем основаниям, которые предусмотрены Трудовым Кодексом Российской Федерации или же иными нормативно-правовыми актами. Увольнение работника без наличия законных оснований, а также с нарушением установленных правил увольнения влечет за собой восстановление данного работника на прежней работе с оплатой времени вынужденного прогула. Следует отметить, что электронное взаимодействие не освобождает работодателя от обязанности ведения бумажного документооборота. Для каждого работника, в том числе дистанционного, создается личное дело, в которое вкладываются все документы сотрудника.

⁹ Апелляционное определение Московского городского суда от 16 ноября 2015г. № 33-42412/15. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://base.garant.ru/138579428/>

¹⁰ Апелляционное определение Московского городского суда от 12.04.2017 N 33-4427/2017. [Электронный ресурс].
— Режим доступа:
<https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=MARB&n=1273787#TBvkcZTbLW97A3y4>

Поповкина Полина Викторовна – обучающаяся Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Тельтевская Алина Олеговна - обучающаяся Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Жариков Андрей Анатольевич - доцент кафедры предпринимательского и трудового права Северо-Западного института (филиала) Университет имени О. Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Отдельные проблемы статуса предпринимателя в период цифровизации

XXI век называют временем информационных технологий, так как основным трудом ученых и практиков является процесс цифровизации. Цифровизация - внедрение информационных технологий, позволяющих усовершенствовать и упростить систему управления всеми технологическими процессами и приборами. В связи с развитием цифровизации непосредственно меняется и право. Так, например, в гражданский кодекс¹ было введено положение про договор об оказании услуг по предоставлению информации. Здесь же затрагиваются интересы и предпринимательского права. Экономическая цифровизация активно входит в нашу жизнь, а коммерческим организациям она позволяет повысить рост продаж, увеличить эффективность производства, а уровень цифровой трансформации и использования современных технологий помогает определить устойчивость организации к технологически – правовым новеллам права и бизнеса, и определить ее «цифровую зрелость». Помимо всех удобств, которые приносит нам «век технологического развития», данный прогресс иногда сталкивается с бизнесом и правом, определяя пробел в законодательстве и необходимость урегулирования некоторых вопросов предпринимательства в условиях цифровизации.

Важность совершенствования законодательной основы регулирования цифровой экономики следует из Указа Президента Российской Федерации от 09.05.2017 № 203 «О стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017-2030 годы»². Конкретные меры по цифровизации утверждены 24 декабря 2018 г. в паспорте национальной программы «Цифровая экономика Российской Федерации»³. В результате цифровизации используются новые способы получения прибыли и ведения бизнеса.

Для начала следует разобрать проблемы, с которыми может столкнуться каждая компания, направленная на развитие своего бизнеса в информационных ресурсах. Начинается данная проблема с головы, а именно с руководителя. Некоторые предприниматели сравнивают цифровизацию с числом увеличивающихся расходов и закупкой нового оборудования, однако цифровизация - это не замена «ржавого на свежее», а процесс новатизации всего бизнеса – от машин до сотрудников. Так часть предпринимателей вводят технологии как моду, что мы можем наблюдать каждый день: сайты компаний, который не обновляются на протяжении долгого времени; онлайн – регистратуры больниц, которые работают с ошибками, и не предоставляют полноценную информацию; загруженность электронного документооборота внутри фирмы. При этом всем наличии информационного разнообразия прибыль не

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ (ред. 28.06.2022) // [Электронный ресурс] СПС КонсультантПлюс. URL: <https://www.consultant.ru> (дата обращения 08.04.2023).

² Указ Президента Российской Федерации от 09.05.2017 г. № 203 «О стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017 – 2030 годы» // [Электронный ресурс] СПС КонсультантПлюс. URL: <https://www.consultant.ru> (дата обращения 08.04.2023).

³ Паспорт национальной программы «Цифровая экономика Российской Федерации» (утв. Президиумом Совета при Президенте РФ по стратегическому развитию и национальным проектам, протокол от 24.12.2018 г. № 16) // [Электронный ресурс] СПС КонсультантПлюс. URL: <https://www.consultant.ru> (дата обращения 08.04.2023).

увеличивается, а лишь отпугивает клиентов. Еще одной локальной проблемой каждой компании является неготовность сотрудников к переходу на данный формат работы, что является большим упущением. По данным за последний год, число компаний повышающих квалификацию сотрудников повысилось с 57% до 73%, при этом 47% учредителей считают, что их сотрудники компетентны и не нуждаются в повышении навыков.

Таким образом, на локально уровне выделяются несколько фактов для успешного внедрения цифровизации в компанию:

- Наличие четкой стратегии, охватывающей все сферы бизнеса;
- Система мониторинга, позволяющая анализировать ошибки и пробелы в деятельности;
- Организация обучения сотрудников;
- Наличие гибкой интернет – платформы, на базе которой строится трансформация.

Необходимость урегулирования законодательства к процессу цифровизации занимает основное место в работах современных правоведов. Первым правовым зачатком цифровизации в законе являются «Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017 — 2030 годы», утвержденной Указом Президента РФ⁴, где дается определение цифровой экономике. Она представляет под собой хозяйственную деятельность, в которой ключевым фактором производства являются данные в цифровом виде, обработка больших объемов и использование результатов анализа которых по сравнению с традиционными формами хозяйствования позволяют существенно повысить эффективность различных видов производства, технологий, оборудования, хранения, продажи, доставки товаров и услуг". Так же существует Федеральный закон от 18 марта 2019 г. N 34-ФЗ "О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации"⁵. Это первый закон, который содержит несколько знаковых положений, вводит новые термины, например "цифровые права". Этот термин вносится путем изменения содержания ст. 128 ГК РФ: при перечислении объектов гражданских прав указывается "иное имущество, в том числе имущественные права (включая безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, цифровые права)". Содержание категории "цифровые права" раскрыто в ст. 141.1: "Цифровыми правами признаются названные в таком качестве в законе обязательственные и иные права, содержание и условия осуществления которых определяются в соответствии с правилами информационной системы, отвечающей установленным законом признакам...".⁶ Недостатком определения является то, что термин "информационная система" не раскрыт в должной мере. Понятие «цифровое право» достаточно продумано законодателем, прообразом которого стал режим бездокументарных ценных бумаг. Отсюда можно сделать вывод, что цифровые права — это не новый объект гражданских правоотношений, а форма удостоверения имущественных прав. Это один из примеров проблем понятийного аппарата в законодательстве о цифровизации.

Еще одной проблемой законодательства является проблема утечки данных и их защиты. С одной стороны, большое количество информации о продукте предпринимателей, вплоть до молекулярного состава, является положительной чертой цифровизации, а с другой стороны способствует утечке данных клиентов в компании - конкуренты и зарубеж. Это происходит, когда тур – агентства передают информацию о туристах в отели других стран, импортеры отправляют личные данные сотрудников зарубежному поставщику при заключении договора. Однако, с 1 марта 2023 года случились изменения требований по трансграничной передаче

⁴ Указ Президента Российской Федерации от 09.05.2017 г. № 203 «О стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017 – 2030 годы» // [Электронный ресурс] СПС КонсультантПлюс. URL: <https://www.consultant.ru> (дата обращения 08.04.2023).

⁵ Федеральный закон "О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации" от 18.03.2019 N 34-ФЗ // [Электронный ресурс] СПС КонсультантПлюс. URL: <https://www.consultant.ru> (дата обращения 08.04.2023).

⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ (ред. 28.06.2022) // [Электронный ресурс] СПС КонсультантПлюс. URL: <https://www.consultant.ru> (дата обращения 08.04.2023).

персональных данных. Теперь при передаче персональных данных зарубеж нужно уведомить в Роскомнадзор в соответствии со ст. 12 ФЗ №152⁷. После отправки уведомления, не дожидаясь ответа, можно сразу передать данные, однако если Роскомнадзор запретит передачу, необходимо предпринять меры, чтобы иностранный контрагент уничтожил переданную информацию. В этом проявляется тоже двойственность системы, где необходимо усовершенствовать работу проверяющего органа, так как рассмотрение уведомления происходит в течении 10 дней, а утечка информации все равно происходит. Так же с 1 марта 2023 года действуют сокращенные сроки о передаче в Роскомнадзор информации об утечки данных, что позволяет регулировать еще одну проблему: защиту прав и законных интересов участников рынка в условиях цифровизации.

Говоря об этом, стоит поднять вопрос о создании электронной системы правосудия, которая позволит разгружать нагрузку судов по экономическим делам, быстрее их рассматривать, принимать обоснованные и законные решения⁸. В настоящее время в судах уже проводятся подобные эксперименты. Так в процессе судебного заседания разговоры записываются на специальные программы, которые могут различать человеческую речь, выводя ее в электронный документ. А доказательства представляются в видеофайлах, аудиозаписях, фотографиях. Это говорит о том, что данная система практически может заменить работу секретаря судебного заседания и подстроить правовую систему под процесс технологического прогресса.

В Российской Федерации развиваются все организационно-правовые формы бизнеса, в первую очередь это касается малого и среднего предпринимательства. Совершенствуется нормативно-правовая база, разрабатываются документы программного характера, направленных на достижение перспективных целей. Однако самой большой проблемой цифровой экономики является некая слабость малого и среднего бизнеса, и монополизация. Слияние цифровых площадок оказывает негативное влияние на стартапы⁹. Российская экономика имеет крупные цифровые компании – «Яндекс», «Тинькофф», «Сбербанк» и «Мэйл.ру», которые изначально занимались не схожим родом деятельности и работали на разных площадках, но в последствии своего расширения стали конкурировать друг с другом на одном рынке. Так, у «Яндекс» теперь есть и итсервисы на рынке такси и доставки в виде приложения «Yandex.Go», рынке фудтех («Яндекс Лавка»), медиа и развлечений («Яндекс Музыка» и платформа «Кинопоиск»). Яндекс также принадлежит онлайн-маркетплейс «Яндекс Маркет». Сбербанк теперь присутствует на рынке досуга (стриминговая платформа «Okko»), телекоммуникаций («Сбер Мобайл»), медицинских услуг («Сбер Здоровье»), и недавно запустил проект по технологиям развития для сельского хозяйства. Изначально бизнесом «Мэйл.ру» являются социальные сети (платформы «Вконтакте» и «Одноклассники»), однако компания также присутствует на рынке торговли электронных дивайсов («Юла», «Пандао»), образования («Skillbox») и доставки еды («Деливери Клуб»).

Компании также создают совместные проекты. Например, «Беру» (онлайн-магазин, созданный совместно «Яндекс» и «Мэйл.ру»), «Самокат» (совместный сервис «Сбербанка» и «Мэйл.ру» по доставке еды). Перечисленные компании также достаточно часто покупают стартапы и более мелкие компании, вызывая опасения о росте экономического большинства на рынке. Мелкие компании, как правило, работают на создание новых сервисов внутри крупного образования. К примеру, «Яндекс» приобрел сервис доставки «Foodfox», который затем был преобразован в сервис доставки «Яндекс Еда», а сервис «Яндекс- Шеф» был также основан на

⁷ Федеральный закон "О персональных данных" от 27.07.2006 N 152-ФЗ // [Электронный ресурс] СПС КонсультантПлюс.URL: <https://www.consultant.ru> (дата обращения 08.04.2023).

⁸ Борисова Л. В. Об основных направлениях становления и развития электронного правосудия в современной России / Л. В. Борисова // Право и цифровая экономика. — 2020. — № 2. — С. 32–35

⁹ Цифровая экономика: ключевые факторы экономического роста в посткризисный период. - 30.04.2020. // [Электронный ресурс] Аналитический центр при Правительстве РФ. URL: <https://ac.gov.ru> (дата обращения 08.04.2023).

ранее приобретенном стартапе. «Мэйл.ру» совместно со «Сбербанком» приобрели доставку «Самокат», чтобы в дальнейшем развивать собственные сервисы. На данный момент ни одна из компаний не стала объектом антимонопольного расследования, однако на них неоднократно подавались жалобы от субъектов малого бизнеса. Так, ряд цифровых компаний подал жалобу в ФАС России в отношении «Яндекс», который увеличил количество серверов в поисковой выдаче¹⁰. Орган выдал компании предупреждение, которое, в случае невыполнения требований, может привести к возбуждению дела в отношении компании.

Для подготовки законодательной базы в целях борьбы с антимонопольными тенденциями в России сейчас на рассмотрении находятся поправки в Федеральный закон «О защите конкуренции», которые направлены на защиту малого бизнеса от доминирующего положения компаний на цифровых платформах и в то же время предлагают более либеральное регулирование более мелким компаниям с меньшей прибылью.

Еще одним явлением на интернет-рынке являются “компании-захватчики”, которые дискриминируют микро, малые и средние бизнес – ячейки.

Интересным представляется рассмотреть пример с площадкой «Wildberries». Интернет-платформа «Wildberries» – это компания, которая осуществляет продажи одежды и бытовых товаров в России, Беларуси, Казахстане, Кыргызской Республике, Армении, Польше, Словакии и Украине. За последний год число субъектов малого и среднего бизнеса, который занимается продажей на «Wildberries» достигло 55 тысяч, и увеличилось на 273% по сравнению с прошлыми годами. В конце 2020 г. «Wildberries» решил усилить свою позицию, и объявил распродажу в размере 25% на свои товары, тем самым устанавливая пониженные цены у всех продавцов. Так, «Wildberries» направил письмо продавцам с требованием установить скидку в размере 25% на весь ассортимент, либо их товары будут убраны с сайта до конца акции. Вместо того чтобы убрать товар, разработчики маркетплейса установили заниженную скидку, в связи с чем продавцы не могли изменить цену на свой товар или снять его с продаж. Таким образом, была установлена цена, которую субъекты малого и среднего бизнеса не могли себе позволить¹¹. В ответ на жалобы продавцов, Wildberries напомнила, что в оферте есть пункт 4.2, который позволяет платформе самостоятельно устанавливать скидки на товары. Так, в ответ на жалобу продавцы получили ответ с предложением о подготовке к разрыву партнерских отношений. Данный случай может быть интересен для антимонопольных органов стран СНГ и, так как действия могут подпадать под нормы антимонопольного законодательства стран. В 2014 г. в СНГ был принят Модельный закон «О защите конкуренции», который устанавливает единые способы защиты и надзора за антимонопольной деятельностью.

Антимонопольные органы России и других стран СНГ должны уделять особое внимание проблемам конкурентного ведения бизнеса и механизмам, в соответствии с которыми крупные компании должны осуществлять свою деятельность на информационных площадках. Сотрудничество антимонопольных органов в разработке новых антимонопольных программ и стратегий необходимо для восстановления малого и среднего бизнеса в интернет – сфере и содействию в их восстановлении в случае недобросовестной конкуренции.¹²

Привилегированное положение малого и среднего бизнеса гарантирует его потребности во взаимоотношениях с крупным бизнесом и перед административным произволом. При этом в условиях цифровой экономики должна быть реализована и основная задача государства по обеспечению свободы экономической деятельности, сбалансированности интересов всех участников, защиты их прав и интересов.

¹⁰ Avito, ЦИАН и 2ГИС пожаловались на «Яндекс» в антимонопольную службу // Ведомости. – 07.07.2020. URL: <https://www.vedomosti.ru> (дата обращения 08.04.2023).

¹¹ Wildberries принудительно установил скидки на товары некоторых партнёров к своей распродаже, рассказали продавцы // VC.RU. – 06.11.2020. URL: <https://vc.ru> (дата обращения 08.04.2023).

¹² Приженникова А.Н. Малое и среднее предпринимательство в России: актуальные вопросы // Образование и право. 2019. № 4. С. 79-83.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что условия цифровизации абсолютно точно способствуют развитию предпринимательской деятельности, и являются новой площадкой для ее развития, помощью для решения корпоративных вопросов. Однако, современная правовая система не всегда успевает за тенденциями технологического развития. Законодательно точно не закреплено еще много форм интернет – бизнеса, особенно сфера информационных валют, например биткойна, токенов, деятельность майнинговых ферм. Существуют пробелы законодательства об ответственности, в понятийном аппарате. Однако, современное право движется по пути развития, создавая наиболее комфортные условия для предпринимательства, что, по мнению автора, является необходимым и наиболее важным в век информационных технологий.

Потапов Андрей Владимирович - начальник отдела корпоративного управления ОАО «Объединенная двигателестроительная корпорация» (ОАО «ОДК»), кандидат юридических наук

Зарубежный опыт регулирования отношений по договору о предоставлении труда (персонала)

Применение труда работников, направляемых одним юридическим лицом для осуществления трудовой функции у другого юридического (или физического) лица в его интересах, в различных странах имеет как общие черты, так и определенные особенности. Этим объясняется наличие определенной специфики правового регулирования отношений, вытекающих из договора о предоставлении труда персонала, свойственной для ряда зарубежных стран.

Как правило, в литературе выделяют «три уровня осуществления предпринимательской деятельности и структурирования складывающихся на их основе трудовых отношений»¹.

Первый этап (уровень) – начало формирования отрасли трудового права (конец 19 в. – начало 20 в.). На данном этапе бизнес получал форму отдельных производственных объектов (предприятий, фабрик, заводов) и фактически представлял «место встречи капитала и трудовых ресурсов, где производились товары для рынка»².

Второй этап (уровень) – появление вертикально интегрированных компаний. Данный период берёт своё начало в конце 40-х годов прошлого столетия, для него характерна централизация активов компании в целях объединения под единым контролем всех этапов производства и доведения товаров до конечного потребителя³.

Третий этап (уровень) – современный. На данном этапе происходит одновременно концентрация капитала и децентрализация производства⁴. Для этого периода характерно разукрупнение вертикально интегрированных юридических лиц и появление групп юридических лиц.

Появление третьего этапа и его развитие обусловлено тем, что «в условиях быстро растущей конкуренции существенным условием конкурентоспособности бизнеса является его гибкость»⁵.

Основным способом осуществления децентрализации производственного процесса является аутсорсинг – передача юридическим лицом в пользу другого формально независимого юридического или физического лица части активов, за счёт которых раньше осуществлялась часть производственного процесса⁶. На этом этапе происходит создание так называемых групп юридических лиц, которые взаимосвязаны, аффилированы между собой.

¹ См.: Лютов Н.Л. Межотраслевая координация правового регулирования труда в корпоративных организациях. М., 2016. Гл. 5.; Потапов А.В. Юридическое лицо как субъект трудовых и непосредственно связанных с ними отношений: дис. на соиск. уч. степ. канд. юрид. наук. М. МГУ. 2022. 180 с.

² Morin M.L. Labour law and new forms of corporate organization \ International Labour Review. 2005. Vol. 144. N 1. P. 7.

³ См.: Collins H. Ascription of legal responsibility to groups in complex patterns of economic integration \ The Modern Law Review. 1990. Vol. 53.

⁴ См.: Morin M.L. Labour law and new forms of corporate organization // International Labour Review. 2005. Vol. 144. N 1. P. 9.

⁵ Лютов Н.Л. Межотраслевая координация правового регулирования труда в корпоративных организациях. М., 2016. Гл. 5.

⁶ См.: Лютов Н.Л. Межотраслевая координация правового регулирования труда в корпоративных организациях. М., 2016. Гл. 5.

В связи с этим некоторые зарубежные ученые предлагают считать несамостоятельных юридических лиц, входящие в группу компаний, квазюридическими лицами⁷.

При этом трудовое законодательство ряда стран отразило переход от второго уровня (этапа) осуществления предпринимательской деятельности к третьему. Так, возможно признать группу компаний работодателем в Великобритании (такой вопрос исследовался судом в деле *Albron Catering v FNV Bondgenoten and another*)⁸. В других странах, например, в Австралии законодатель пошёл другим путём: закрепил в [Australia's Fair Work Act](#) субсидиарную ответственность направляющей и принимающей сторон для защиты направляемых работников⁹.

Анализ национальных стандартов и законодательства ряда зарубежных государств в области правового регулирования труда работников по договору о предоставлении труда персонала позволяет выделить три основных модели, используемых государствами, для регулирования исследуемых отношений:

- регуляторная (нормативная) – регулирование отношений исключительно путём издания государством правил и норм, типовых форм документов и т.п. Отклонение от указанных государством правил и разработанных форм служит основанием привлечения к административной ответственности. Указанный подход, в частности, нашел свое отражение в Австралии¹⁰;
- договорная модель – регулирование исследуемых отношений осуществляется исключительно в договорном порядке, путем определения правил поведения их субъектами, например, ЧАЗ и принимающей стороной (ООО). Государство не издает актов, регулирующих эти отношения. Такой метод регулирования используется в США¹¹;
- гибридная (смешанная) – указанная модель строится на сочетании предшествующих и представляет собой комбинацию государственного и договорного регулирования исследуемых отношений. Такой модели придерживается законодатель в России, КНР, Индонезии, Турции¹².

Каждая из указанных моделей преследует свои цели и является востребованной по присущим только ей причинам.

Так, в странах, где применяется регуляторная модель, например в Австралии, работодатели используют труд направляемых работников в своих интересах: с целью реализации права на льготы и привилегии, наличие которых связано с применением труда незначительной (ограниченной) численности штатных работников¹³.

В странах, для которых характерна регуляторная модель, работодатели замотивированы в уклонении от предоставления направляемым работникам установленных законом гарантий. Они заинтересованы использовать их труд, прежде всего, для расширения своих возможностей, т.е. обеспечения гибкости в принятии управленческих решений, в т.ч. путем снижения за

⁷ См.: Collins H. Ascription of legal responsibility to groups in complex patterns of economic integration // The Modern Law Review. 1990. Vol. 53.

⁸ <https://www.personneltoday.com/hr/case-of-the-week-albron-catering-bv-v-fnv-bondgenoten-and-another/>

⁹ <https://www.theguardian.com/uk-news/2018/apr/02/millions-uk-workers-risk-cheated-holiday-pay-minimum-wage-tuc-warns>

¹⁰ Bales, Richard A. and Audyanto, Stefanus and Guven, Sefa and Jockel, Maria and Juniarto, Cornel and Junlu, Jiang and Langmead, David, A Comparative Analysis of Labor Outsourcing (March 24, 2014). Arizona Journal of International and Comparative Law, Vol. 31, 2014. Available at SSRN: <https://ssrn.com/abstract=2413605>.

¹¹ Bales, Richard A. and Audyanto, Stefanus and Guven, Sefa and Jockel, Maria and Juniarto, Cornel and Junlu, Jiang and Langmead, David, A Comparative Analysis of Labor Outsourcing (March 24, 2014). Arizona Journal of International and Comparative Law, Vol. 31, 2014. Available at SSRN: <https://ssrn.com/abstract=2413605>.

¹² Bales, Richard A. and Audyanto, Stefanus and Guven, Sefa and Jockel, Maria and Juniarto, Cornel and Junlu, Jiang and Langmead, David, A Comparative Analysis of Labor Outsourcing (March 24, 2014). Arizona Journal of International and Comparative Law, Vol. 31, 2014. Available at SSRN: <https://ssrn.com/abstract=2413605>.

¹³ Bales, Richard A. and Audyanto, Stefanus and Guven, Sefa and Jockel, Maria and Juniarto, Cornel and Junlu, Jiang and Langmead, David, A Comparative Analysis of Labor Outsourcing (March 24, 2014). Arizona Journal of International and Comparative Law, Vol. 31, 2014. Available at SSRN: <https://ssrn.com/abstract=2413605>.

короткий срок численности персонала без предоставления внештатным работникам льгот, гарантий и выплат, предусмотренных национальным законодательством для работников, входящих в штат организации¹⁴.

Другими словами, одними из основных мотивов использования внештатного¹⁵ персонала в странах с регуляторным подходом к деятельности ЧАЗ являются: возможность значительной экономии денежных средств на содержание персонала и ускорения процесса прекращения с ними трудовых отношений.

Между тем нельзя не отметить, что, например, в Австралии, где использование «заемного труда» основано на регуляторной модели, такие мотивы не являются для работодателей первоочередными, поскольку при увольнении внештатным работникам работодатели обязаны обеспечить выплаты по аналогии с выплатами, предусмотренными для подобных ситуаций со штатными работниками, в т.ч. при сокращении штата.

В США, придерживающихся договорного подхода к регулированию исследуемых отношений, работодатели используют труд направляемых к ним работников с целью экономии затрат на включение новых работников в корпоративные социальные программы, предусмотренные для штатного персонала, призванные мотивировать и удерживать работников, занимающих важные для работодателя должности.

– Анализ законодательства и национальных стандартов в области регулирования труда направляемых работников, а также исследований, посвященных этому вопросу, позволяет выделить пять основных признаков, наличие или отсутствие которых в конкретном национальном режиме отражает характер выбранной модели регулирования. Рассмотрим их на примере следующих стран: Россия, КНР, США, Индонезия, Турция, Австралия:

1. Принцип равной оплаты труда штатных работников и направляемых работников, работающих на одинаковых должностях;
2. Предоставление внештатным работникам выплаты аналогичной выплате при сокращении штатных работников;
3. Ограничение сферы и/или случаев, когда возможно применение труда внештатных работников;
4. Принцип защиты внештатных работников от дискриминации;
5. Предоставление дополнительной защиты и гарантий труда привлекаемым работникам-иностранцам.

Так, для регулирования отношений, возникающих в ходе применения «заемного» труда в Австралии характерны следующие принципы:

- 1) равной оплаты труда штатных работников и направляемых работников, работающих на одинаковых должностях;
- 2) равных возможностей (предоставление «заемным» работникам равных гарантий, предусмотренных для штатных работников, в случае сокращения штата);
- 3) запрета дискриминации направляемых работников.

Наряду с этим характерными чертами регулирования трудовых отношений, возникающих в сфере применения труда направляемых работников в Австралии, являются:

- ограничение сферы и/или случаев применения труда внештатных работников;
- предоставление дополнительной защиты и гарантий труда привлекаемых работников-иностранцев.

– Всё это позволяет говорить о том, что законодательство Австралии свидетельствует об обеспечении равных прав и возможностей лицам, работающим в условиях нестандартной занятости на основе заключенного с ними трудового договора.

¹⁴ Bales, Richard A. and Audyanto, Stefanus and Guven, Sefa and Jockel, Maria and Juniarto, Cornel and Junlu, Jiang and Langmead, David, A Comparative Analysis of Labor Outsourcing (March 24, 2014). Arizona Journal of International and Comparative Law, Vol. 31, 2014. Available at SSRN: <https://ssrn.com/abstract=2413605>.

¹⁵ В указанной работе под «внештатным персоналом», «заемными работниками», «направляемыми работниками», «направленными работниками» понимаются работники, направляемые работодателем (как правило, ЧАЗ) для осуществления трудовой функции у другого юридического лица (принимающей стороны).

С одной стороны, для них одинаково применяются правовые гарантии на труд, на равную оплату труда. С другой стороны, признавая таких работников менее защищенными в сравнении с общей категорией работников, для них предусмотрены дополнительные правовые средства, направленные на выравнивание их возможностей.

Установление на законодательном уровне определенной дифференциации правового регулирования труда направляемых работников, предоставление им значительных гарантий, обеспечивающих реализацию и права на труд, способствует его максимально возможному использованию в экономике страны.

К числу особенностей правового регулирования труда внештатного персонала законодательством России следует отметить запрет дискриминации направляемых работников и установления дополнительных средств защиты их права на труд.

Российский законодатель отказался от идеи предоставления внештатным работникам дополнительных выплат при досрочном прекращении трудовых отношений с ними. Указанное позволяет сделать вывод, что законодатель преследует цель сохранить материальный интерес для использования направляемых работников работодателями, при этом в определенном смысле допускается ущемление прав направляемых работников, поскольку их труд применяется как альтернатива труда штатных работников с их последующим сокращением. Использование труда направляемых работников позволяет организации сэкономить расходы на оплату труда работников необходимые при проведении сокращения.

При этом сам законодатель допускает определенную непоследовательность: преследуя цель повысить заинтересованность работодателей в использовании труда направляемых работников, он значительно ограничивает перечень случаев, когда такой труд может быть использован. При этом такие ограничения нельзя признать обоснованными.

В КНР реализованы только два из приведенных выше признаков, а именно: принцип равной оплаты штатных и внештатных работников за труд равной ценности, выполняемый штатными работниками, и ограничение сферы применения «заемного» труда, случаев его использования. При этом в КНР действует принцип приоритета гражданских отношений, если иное не зафиксировано в договоре между ЧАЗ и принимающей стороной относительно труда направляемых работников.

Такое положение косвенно свидетельствует о том, что в КНР не обеспечивается в полной мере защита труда направляемых работников в соответствии с международными стандартами в области труда. К сожалению, труд таких работников в значительном числе случаев может исключаться из-под защиты, обеспечиваемой трудовым правом и стандартами в указанной сфере.

Для правового регулирования отношений, возникающих в ходе применения труда направляемых работников в США, не характерны приведенные выше признаки. Регулирование указанных отношений осуществляется исключительно договорным способом, в связи с чем установление правил поведения находится полностью в руках договаривающихся сторон. Такое положение вещей свидетельствует об отсутствии надлежащих средств защиты прав направляемых работников и о наличии условий для значительных злоупотреблений в области оплаты труда. Право таких работников на социальные гарантии, регламентированные на международном уровне, не обеспечены на законодательном уровне США.

В Индонезии и Турции правовое регулирование труда временно направляемых работников характеризуются установлением достаточно жесткого ограничения случаев и сферы его применения. Принцип равной оплаты труда за труд равной ценности штатных и внештатных работников не характерен для этих стран, что создает предпосылки для ущемления прав внештатных работников, применения дискриминации и возможных злоупотреблений по отношению к ним. Надо отметить, что, в отличие от Индонезии, в Турции предусмотрены дополнительные гарантии прав иностранных работников, вступающих в отношения по применению «заемного» труда, что позволяет утверждать о более льготном положении направляемых работников.

Учитывая изложенное, можно утверждать, что Австралийская модель применения труда направляемых работников представляется наиболее успешной, содержащей достаточно широкий спектр правовых средств, обеспечивающих реализацию права на труд направляемых работников, их социальную защиту в комбинации с сохранением заинтересованности бизнеса в таких работниках.

Интересы бизнеса обусловлены тем, что, во-первых, сфера применения труда направляемых работников не ограничена, что позволяет сохранять гибкость и в короткий срок перераспределять трудовые ресурсы в необходимые сектора экономики. Во-вторых, сохраняется возможность перенаправления необходимых кадров (например, узко специализированных специалистов) внутри группы компаний и холдингов в соответствии с нуждами производственного процесса.

Представляется, что российскому законодателю необходимо обратить внимание на специфику применения австралийской модели и рассмотреть возможность максимального расширения перечня случаев применения труда таких работников. Исключение составляют только те случаи, когда применение такого труда может привести к дискриминации штатных работников (замена временно базирующихся работников и т.п.).

По результатам исследования, проведенного в первой главе представленной работы, можно сделать следующие выводы.

Во-первых, установление эффективного механизма правового регулирования отношений, возникающих по поводу применения труда работников, направляемых одним юридическим лицом для осуществления трудовой функции у другого юридического лица, на национальном уровне, а также ратификация соответствующих международных правовых актов, определяющих основы его регулирования, является неизбежным.

Указанное обусловлено не только значительным ростом числа привлеченных в такие отношения работников, но и существенным ростом денежных средств, задействованных в этом секторе экономики. При этом действующие международные стандарты являются эффективными, но содержат возможности для дальнейшей доработки, а именно:

- включение работников, направляемых ЧАЗ, в социально-партнерские отношения;
- запрет дискриминации направляемых работников, в том числе запрет на использование любых средств, механизмов или списков, направленных на то, чтобы помешать работникам в трудоустройстве.

Во-вторых, предоставляя на международном уровне большую гибкость государствам в сфере правового регулирования исследуемых отношений, МОТ гарантирует направляемым работникам минимальные гарантии их трудовой деятельности. Следует согласиться с мнением, что существуют все основания для ратификации Россией [Конвенции](#) МОТ № 181 «О частных агентствах занятости»¹⁶.

В-третьих, анализ применяемых моделей правового регулирования труда направляемых работников в различных странах показывает, что модель, избранная российским законодателем, обеспечивает в определенной степени социальную защищенность работников. Между тем значительное ограничение случаев, когда такой труд может быть использован, необоснованно ограничивает не только интересы бизнеса по его использованию, но и интересы работника на трудоустройство, например в компании, входящей в состав холдинга. В целях устранения таких недостатков, следует рассмотреть возможность расширения способов обеспечения реализации права на труд, на трудоустройство, в т.ч. путем применения нестандартных форм занятости.

Целесообразным в данном направлении полагаю предоставить права свободного использования (без ограничений) труда направляемых работников, обеспечив защиту прав штатных работников от дискриминации, путем введения закрытого перечня случаев, когда применение такого труда может повлечь дискриминацию штатных работников (замена

¹⁶ См.: Э.Н. Бондаренко, Е.С. Герасимова, С.Ю. Головина и др., под ред. С.Ю. Головиной, Н.Л. Лютова. Международные трудовые стандарты и российское трудовое право: перспективы координации. М, 2016. С. 143; Потапова Н.Д. Запрет заемного труда и нетипичные формы занятости. Закон и право. 2016. № 9. С. 64.

бастующих работников и т.п.). При этом наиболее важным представляется определение случаев и условий применения договора о предоставлении труда персонала внутри холдингов и групп компаний.

Потапов Кирилл Владимирович - обучающийся
МГУ им. М.В. Ломоносова
Научный руководитель:
Каменева Анна Николаевна - доцент кафедры
экономических и финансовых исследований
ВШГА МГУ им. М.В. Ломоносова, кандидат
юридических наук, доцент

Совершенствование налогового администрирования как элемент укрепления финансовой независимости государства

Современный миропорядок, давление недружественных государств ставят на первый план вопрос обеспечения финансовой безопасности России. Предпринят комплексный подход для решения указанной проблемы, в частности, Указами Президента РФ утверждены ряд стратегических актов: Стратегия национальной безопасности РФ¹ и Стратегия экономической безопасности на период до 2030 года² в качестве приоритета закрепляют обеспечение экономического суверенитета страны, независимого от влияния внешних угроз, создание условий для темпов экономического роста РФ выше мировых путем укрепления финансовой системы страны, противодействия незаконным финансовым операциям, а также комплексного совершенствования системы государственного контроля в сфере экономической деятельности. Во исполнение обозначенных целей

Минфином России утверждены Основные направления бюджетной, налоговой и таможенно-тарифной политики на 2023 год и плановый период 2024 и 2025 годов, где определены конкретные меры, в т.ч. совершенствование налогового администрирования.³

Мы согласны с мнением ученых о том, что финансовая безопасность России- это часть экономической безопасности и важнейший элемент национальной безопасности страны, обеспечивающий защиту национальных интересов, а также противодействие внешним и внутренним угрозам, гарантируя независимость и стабильность функционирования государства.⁴ Финансовая безопасность позволяет оценить состояние национальной финансовой системы, обладающей достаточно высоким уровнем развития, устойчивостью, а также способностью финансовых институтов на основе экономико-правовых методов создавать механизмы защиты интересов государства.⁵

На расширенном заседании коллегии МВД России Президент РФ В.В. Путин обратил внимание на обеспечение контроля за обоснованным возбуждением уголовных дел в отношении предпринимателей,⁶ подчеркнув, необходимость применения прежде всего уголовно-процессуальных мер пресечения, не связанных с фактическим ограничением свободы, в отношении обвиняемых в совершении экономических преступлений, что позволит сохранить субъекты предпринимательства и их трудовые коллективы.⁷

На наш взгляд, для обеспечения финансовой безопасности страны необходимо реформирование не только уголовного и уголовно-процессуального законодательства, но и законодательства о налогах и сборах, т.к. большая часть бюджета РФ формируется путем налоговых поступлений. В этой связи огромное значение имеет совершенствование налогового

¹ Утверждена Указом Президента РФ от 02.07.2021 № 400

² Утверждена Указом Президента РФ от 13.05.2017 № 208

³ http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_429950/

⁴ Поветкина Н.А. Финансовая устойчивость Российской Федерации: правовая доктрина и практика обеспечения: дис. на соиск. уч. степ. д.ю.н. М. 2016. С. 19

⁵ Финансовая безопасность. Финансовые расследования: учебное пособие /Под ред. Хабибулина А. Г. М..2020. 572 с.

⁶ Речь В.В.Путина на расширенном заседании коллегии МВД <http://www.kremlin.ru/events/president/transcripts/70744>

⁷ Там же

администрирования, направленное на укрепление устойчивости финансовой системы страны, реализацию функций государства.

В настоящее время законодательно не закреплено определение налогового администрирования, однако такое словосочетание встречается в ряде федеральных законов и подзаконных актах, в научной же литературе предлагается множество определений данного термина. Проанализировав научные точки зрения,⁸ отметим, что понятие налогового администрирования носит комплексный характер и, на наш взгляд, представляет собой совокупность мер, направленных на получение полной информации об объемах налоговых поступлений, налоговое регулирование, налоговый контроль, учет и прогнозирование, осуществляемые государственными органами в пределах своей компетенции с целью увеличения налоговых поступлений в бюджетную систему при минимизации затрат. Полагаем, что главная цель налогового администрирования заключается в своевременном обеспечении налоговых поступлений в максимальном размере посредством разнообразных способов налогового регулирования и контроля, что, в конечном итоге, направлено на обеспечение финансовой безопасности страны.

Следовательно, налоговое администрирование – это, прежде всего, управление, организация процесса, контроль, обеспечивающие своевременное и полное поступление налогов, а также реформирование налоговых правоотношений с целью выявления рисков, препятствующих эффективной реализации налоговой политики государства.

Действуя в пределах своих полномочий компетентные органы, их должностные лица должны учесть позицию Конституционного Суда РФ, который закрепил, что любое совершенствование и непосредственное осуществление налогового администрирования должно базироваться на принципе добросовестности, предполагающим учет законных интересов плательщиков налогов и сборов и недопустимость создания формальных условий для взимания налогов сверх того, что требуется по закону.⁹

В Основных направлениях налоговой политики особое внимание уделяется цифровизации и автоматизации налогового администрирования. Положительно то, что в России сформировался достаточный опыт по использованию автоматизированных информационных систем. Ученые отмечают, что чаще всего применяются программные комплексы АСК "НДС-2", АСК "НДС-3", которые мониторят весь путь прохождения товаров (работ, услуг), доходы и расходы налогоплательщиков по банковским счетам, выявляют не внесенные в бюджетную систему РФ суммы НДС и взаимозависимых лиц.¹⁰ К плюсам АИС "Налог-3" эксперты относят обеспечение единого информационного пространства по межведомственному взаимодействию, включая использование налоговыми органами внешних источников информации, гарантированное соблюдение регламентов налогового администрирования и т.п. Несмотря на модернизацию АИС, специалисты выявили следующие недостатки: разобщенность применяемых средств и разрозненность данных, отсутствие единого алгоритма по обмену информации и ее защиты.¹¹

Как мы отметили, частью налогового администрирования является налоговый контроль, который будучи формой реализации контрольной функции налогов и призван обеспечивать имущественные права государства и муниципальных образований,¹² направлен на

⁸Анисимова А.А. Развитие налогового администрирования в России в условиях цифровизации экономики: дис. на соиск. уч. степ. к.э.н. М. 2021

⁹Постановление Конституционного Суда РФ от 28.12.2022 N 59-П "По делу о проверке конституционности положений ч.1 ст. 19, ст. 21 Федерального закона "О почтовой связи" и п. 2 ст. 62 Федерального закона "О связи" в связи с жалобой гражданина М.Д. Малинина"

¹⁰Крохина Ю.А. Ошибки цифровых технологий в налоговом контроле: юридические последствия для бюджетной системы // Финансовое право. 2022. N 9. С. 26 - 29

¹¹Новицкая Е.А., Зубарева Е.Г. Информационные технологии, их развитие в сфере налогообложения и переход налоговых органов на АИС "Налог-3" // Научный альманах. 2015. N 7. С. 160 - 163

¹²Крохина Ю. А. Налоговое право: учебник для вузов. М. 2021. С.158

минимизацию угроз снижения налоговых доходов, а также защиту иных национальных интересов.¹³

Законодатель в ст. 82 НК РФ под налоговым контролем понимает деятельность уполномоченных органов по контролю за соблюдением законодательства о налогах и сборах. Примечательно, что Конституционный Суд РФ уточнил, что налоговый контроль – это составная часть правового механизма, гарантирующего надлежащее исполнение конституционно закрепленной обязанности каждого уплачивать законно установленные налоги и сборы.¹⁴

Полагаем, что главные функции налогового контроля как элемента налогового администрирования сводятся к предупреждению и выявлению налоговых правонарушений, к недопущению дефицита бюджета, а также к привлечению виновных лиц к ответственности.

Таким образом, можно кратко резюмировать, что в широком смысле налоговое администрирование – это совокупность мер, направленных на своевременное и полное поступление налогов и сборов в бюджетную систему РФ. Основной частью налогового администрирования является налоговый контроль – как часть государственного финансового контроля, вид управленческой деятельности,¹⁵ которая направлена на получение информации об исполнении подконтрольными субъектами своих обязательств, обеспечение налоговых поступлений, предупреждение и выявление налоговых правонарушений и преступлений, а также привлечение к ответственности виновных лиц. Налоговый контроль осуществляется в форме налоговых проверок, налогового мониторинга, получения объяснений налогоплательщиков и налоговых агентов, проверки данных учета и отчетности и т.д. Наиболее эффективной формой налогового контроля, на наш взгляд, являются налоговые проверки (камеральные, выездные). Статистические данные ФНС России говорят об активизации проверочной деятельности. Так, среди различных контрольных мероприятий за период с 2021 по 2022 г.г. прирост только выездных налоговых проверок составил 25,4%. В 2022 г. была проведена 10191 выездная проверка, по результатам которых выявлены нарушения в 95,1% случаев и было дополнительно начислено платежей на сумму 685 686 104 тыс. рублей.¹⁶

Анализируя официальную статистику ФНС России,¹⁷ мы поддерживаем мнение о том, что предоставление большей свободы налогоплательщикам в их самостоятельном контроле над своевременной и корректной уплатой налогов стало гораздо более эффективной мерой в современной реформации налоговой системы РФ, что позволяет налоговым органам качественно улучшить свои результаты без активного вмешательства в деятельность законопослушных налогоплательщиков.¹⁸

Несомненно, практика широкого использования цифровых технологий повышает эффективность¹⁹ налогового администрирования и контроля, создает благоприятные условия для ведения бизнеса путем перехода от модели «по результатам проверок» к модели

¹³Адвокатова А.С. Налоговый контроль в условиях модификации отношений налоговых органов и налогоплательщиков: дис. на соиск. уч. степ. к.э.н. М. 2019. С.42

¹⁴Определение Конституционного Суда РФ от 25.01.2012 № 172-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы общества с ограниченной ответственностью «Карельская судоходная компания» на нарушение конституционных прав и свобод положениями ст. 31 и 89 Налогового кодекса Российской Федерации»

¹⁵Грачева Е.Ю. Проблемы правового регулирования государственного финансового контроля: дис. на соиск. уч. степ. д.ю.н. М. 2000. С. 91; Гузнов А.Г., Рождественская Т.Э. Регулирование, контроль и надзор на финансовом рынке РФ. Учебное пособие. М. 2022. С.264

¹⁶Сайт ФНС России. https://www.nalog.gov.ru/rn77/related_activities/statistics_and_analytics/forms/12241965/

¹⁷Сайт ФНС России: [Отчет по форме № 2-НК за 2022 год | ФНС России | 77 город Москва \(nalog.gov.ru\)](https://www.nalog.gov.ru/rn77/related_activities/statistics_and_analytics/forms/12241965/)

¹⁸Ледовская А.В. Инструменты налогового контроля в механизме формирования доходов бюджетной системы: дис. на соиск. уч. степ. к.э.н. Владикавказ. 2022. С. 85

¹⁹См.: Потапова А.В. Потапова Н.Д. К вопросу о цифровизации трудовых отношений: теоретические и практические аспекты. Цифровое право. 2021. Т. 2. № 2. С. 45-64; Потапова Н.Д. Цифровизация трудовых отношений: учебное пособие / Н. Д. Потапова; Северо-Западный институт (филиал) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА). Вологда, 2022. 87 с. ISBN 978-5-6048781-5-6. <https://vfmgua.ru/nauka/nauchnyie-publikaczii/uchebnyie-posobiya>

«добровольной уплаты налогов», что, в конечном итоге, обеспечивает финансовую безопасность страны. Межведомственное взаимодействие имеет важное значение для обеспечения финансовой безопасности страны особенно с учетом изменений ст. 140 УПК РФ, согласно п. 1.3 которой теперь поводом для возбуждения уголовного дела о преступлениях, предусмотренных ст.ст. 198-199.2 УК РФ служат только материалы, направленные налоговыми органами для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

В связи с этим актуальным, на наш взгляд, является Федеральный закон от 18.03.2023 N 78-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации", который вступает в силу 29.03.2023 г. и предусматривает смягчение уголовной ответственности за налоговые преступления, уменьшение сроков давности по привлечению к уголовной ответственности и снижение максимального срока наказания в виде лишения свободы. Так же данным ФЗ введен п. 7 ст. 24 УПК РФ, предусматривающий, что на основании ч. 1 ст. 76 УК РФ уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное подлежит прекращению, если физическое лицо или организация уплатили в полном объеме недоимку, пени, штрафы по налогам и страховым взносам. Как только следователь получает информацию об уплате сумм недоимок, пеней, штрафов, то в порядке ст.148 УПК РФ он выносит постановление об отказе в возбуждении уголовного дела. Необходимо подчеркнуть, что согласно ст. 10 УК РФ уголовный закон, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение преступника, имеет обратную силу, т.е. распространяется на лиц, совершивших преступление до вступления такого закона в силу, в т.ч. на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Считаем, что указанные изменения, а также совершенствование налогового администрирования приведут к эффективному пополнению бюджета РФ, снижению негативных последствий для российской экономики и созданию благоприятной среды для развития предпринимательства в современных условиях.

Справедливо мнение о том, что совершенствование налогового администрирования и контроля является наиболее эффективным способом увеличения доходов бюджета за счет налоговых поступлений, не ущемляющий законных интересов налогоплательщиков.²⁰

Полагаем, что наиболее эффективными комплексными мерами, направленными на обеспечение финансовой безопасности страны, можно назвать следующие:

- введение льгот, иных преимуществ в наиболее значимых сферах экономики, например, с целью поддержки отечественных производителей, а также импортозамещения с 01.01.2023 г. организации, которые создают или приобретают российское программное обеспечение и радиоэлектронную продукцию имеют значительные льготы, в частности, ставка по налогу на прибыль установлена в размере 0% в 2022- 2024 г.г.;

- применение новых информационных технологий в налоговом администрировании, например, активное использование сервисов «Мой налог», «Риски бизнеса: проверь себя и контрагента», «Личный кабинет налогоплательщика» и т.п., предоставляющих достоверную информацию о любом налогоплательщике в реальном времени;

- в качестве формы налогового контроля применяется налоговый мониторинг, который путем добровольного открытия для ФНС налогоплательщиками информации о своей предпринимательской деятельности снижает их налоговые риски и исключает проведение выездных проверок. Так, в 2024 г. планируется практически полная интеграция информационных систем ФНС и компаний, перешедших на налоговый мониторинг, в единое целое для обеспечения максимального обмена информацией²¹ и возможности автоистребования недостающих документов у налогоплательщиков через АИС;

²⁰ Ильин А.Ю., Моисеенко М.А. Расширение области применения норм Налогового кодекса Российской Федерации, регулирующих порядок осуществления налогового мониторинга как формы налогового контроля // Финансовое право. 2016. N 2. С. 26

²¹ Ледовская А.В. Инструменты налогового контроля в механизме формирования доходов бюджетной системы: дис. на соиск. уч. степ. к.э.н. Владикавказ. 2022. С.101

-достаточно эффективно показал себя внедренный с 2023 г. (эксперимент с 2022 г.) единый налоговый платеж (ЕНП) по уплате налогов и страховых взносов, предполагающий более простое оформление платежей, единый срок отчетности, быстрый возврат переплат и добровольное перечисление денежных средств в бюджет на единый налоговый счет (ЕНС) для исполнения совокупной налоговой обязанности;

-вводятся новые системы налогообложения, например, с 01.07.2022 г. введен новый специальный налоговый режим «Автоматизированная упрощенная система налогообложения» (АУСН),²² который применяется в 4-х субъектах РФ- в Москве, в Московской и Калужской областях, в Татарстане. Действие эксперимента рассчитано до 2027 г. и касается только юридических лиц и ИП с численностью работников до 5 человек и с доходом до 60 млн. рублей в год. Переход на АУСН носит уведомительный характер через «Личный кабинет» с указанием объекта налогообложения: "доходы" или "доходы, уменьшенные на величину расходов". На наш взгляд, АУСН имеет ряд преимуществ:

-0% размер страховых взносов;

-освобождение участников от подачи налоговой декларации и ведения отчетности;

-автоматический расчет налога по пониженным ставкам, предостерегающий от налоговых ошибок;

-освобождение от выездных проверок, налоговый контроль участников АУСН осуществляется на основе данных в «Личном кабинете».

Для обеспечения финансовой безопасности России необходим комплексный подход, в т.ч. путем совершенствования налогового администрирования и контроля, которые подтвердили на практике свою эффективность, что позволяет в заключение сформулировать следующие **выводы, выносимые на защиту**:

-наряду со смягчением уголовной ответственности за налоговые преступления более эффективными мерами для обеспечения финансовой безопасности РФ является, на наш взгляд, введение новых специальных налоговых режимов, пониженных ставок по налогам и льгот в сферах экономики, имеющих первостепенное значение для государства, например, предлагаем применять 0% ставку по налогу на прибыль в сфере строительства, АПК на территории новых субъектов РФ в первый год ведения бизнеса. Тем самым налогоплательщики будут изначально находиться в более благоприятных условиях для развития своего бизнеса, что позволит привлечь инвестиции в наиболее значимые отрасли экономики;

-предлагаем увеличить штрафы, установленные ст. 122 НК РФ в 2 раза по преступлениям, предусмотренным ст.ст. 198- 199.1, 199.3, 199.4 УК РФ в отношении лиц, к которым ранее применялся п.7 ст. 24 УПК РФ, стимулируя их к законопослушному поведению;

-введенные с 01.01.2023 г. обязательные для налогоплательщиков ЕНС и ЕНП снизят риск ошибок при определении суммы налогов, значительно упростят порядок уплаты налогов;

-АУСН будет способствовать развитию предпринимательства и, как следствие, увеличит бюджетные поступления, что, в конечном итоге, направлено на обеспечение финансовой безопасности России;

-предлагаем АУСН распространить на всей территории РФ в отношении налогоплательщиков с более высоким доходом, что позволит государству осуществлять налоговый контроль в реальном времени за большим количеством налогоплательщиков, что увеличит налоговые поступления;

-более широкое внедрение цифровых технологий будет способствовать снижению налоговых рисков, повышению прозрачности бизнеса, обеспечению эффективности налогового администрирования и противодействию налоговым преступлениям;

-необходимо развивать такую форму налогового контроля как мониторинг с целью своевременного предупреждения и пресечения налоговых преступлений, а также добровольной

²²Федеральный закон от 25.02.2022 N 17-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Автоматизированная упрощенная система налогообложения»

уплаты налогов, повышать уровень правовой культуры участников налоговых отношений, в т.ч. разъяснять через СМИ налоговые льготы, специальные налоговые режимы;

-совершенствование налогового администрирования в части снижения количества контрольных мероприятий, расширения межведомственного взаимодействия снизит затраты бюджета на осуществление контрольной деятельности, чем укрепит финансовую безопасность страны;

-мы убеждены, что эффективность налогового администрирования должна обеспечиваться путем соблюдения баланса интересов субъектов налоговых правоотношений через снижение количества контрольных мероприятий при одновременном усилении контроля в отношении налогоплательщиков с высоким фактором риска, не допуская снижения уровня неотвратимости наказания для нарушителей законодательства о налогах и сборах.

Потапов Андрей Владимирович - начальник
отдела корпоративного управления ОАО
«Объединенная двигателестроительная
корпорация», кандидат юридических наук

Научные подходы к проблеме расширения предмета трудового права на фоне цифровизации труда

Еще И.Я. Киселев, исследуя особенности и перспективы развития трудового права, отмечал возможность расширения предмета трудового права, что приведет к появлению различных по характеру регулирования типов и видов трудового договора, многообразных договоров о труде и, «возможно, к выделению из трудового права ряда подотраслей: для наемных работников традиционного типа; для автономных работников, для которых характерна не юридическая, а в большей степени экономическая зависимость от работодателя; для государственных служащих и т.п.»¹.

Нельзя не согласиться с ученым и в том, что уже сегодня субординация в трудовых отношениях носит совершенно различный характер для разных категорий работников. Например, жесткая подчиненность для рабочего-станочника, более мягкая юридическая зависимость, исключая ежедневный контроль, для высококвалифицированного инженера-электронщика, профессора ВУЗа и в большей степени экономическая, чем юридическая зависимость для электронных надомников и т.п.².

Указанные тенденции нашли свое отражение в законодательстве ряда зарубежных стран. Так, анализируя понятие работодателя в трудовом праве Великобритании, Д.В. Черняева пришла к выводу, что «на данный момент в него включены не только те, кто является субъектом индивидуального трудового правоотношения с работником, но и те, кто находится в гражданско-правовых отношениях по труду с иной категорией лиц, именуемой «трудящимися». Таким образом, понятие работодателя как субъекта права в британском законодательстве выходит за рамки узкоотраслевого трудовправового понимания, становясь полноправным элементом еще и гражданского права»³. В свою очередь, в российском трудовом праве понятие работодателя строго внутриотраслевое (ст. 20 ТК РФ) и напрямую не затрагивает институты гражданского права.

Аналогичный британскому подход отражен и в трудовом законодательстве Германии. В ФРГ имеется легальное определение такого понятия как «лица, подобные работникам». К такой категории относятся лица, которые, выполняя работу по трудовому договору или договору подряда экономически зависят от своего работодателя (заказчика) и нуждаются в такой же социальной защите, как и обычные наемные работники⁴.

Важно отметить, что вопрос возможности пересмотра субъектного состава правоотношений вновь приобрел актуальность, причем не только в трудовом праве, но и в гражданском праве.

Так, по мнению некоторых ученых изменения подходов к пониманию субъекта права в частном праве связаны главным образом с «крахом» волевой теории субъективного частного права, что позволило переосмыслить содержание понятия субъекта права. Вслед за этим было предложено выделить несколько «логических атомов», нередуцируемых элементов, комбинации которых в различных обстоятельствах могут давать различные варианты субъективно-правовых структур.

¹ Киселев И.Я. Новый облик трудового права стран запада (прорыв в постиндустриальное общество). М., 2003. С. 17.

² См.: Там же. С. 16.

³ Черняева Д.В. Трудовые отношения в странах англосаксонского права / Д.В. Черняева. М., 2010. С. 59.

⁴ См.: Киселев И.Я. Новый облик трудового права стран запада (прорыв в постиндустриальное общество). М., 2003. С. 16.

Вопрос о пересмотре субъектного состава трудовых правоотношений на современном этапе его развития обусловлен появлением новых форм организации труда. Одной из таких форм является использование интернет-платформ.

Причем вопрос квалификации отношений с использованием интернет-платформ приобретает все большую актуальность не только в России, но и во всем мире, что, вероятнее всего, связано со значительным ростом масштабов его применения.

Как в России, так и за рубежом появляются новые публикации по указанной тематике⁵, включая монографические исследования⁶. Указанная тема была предметом исследования и автора настоящей работы⁷. Высшие органы судебной власти зарубежных стран формируют практику применения законодательства к отношениям, возникающим в ходе применения труда с использованием интернет-платформ⁸. Появляется соответствующая судебная практика и в России⁹.

При этом важно заметить, что интерес к осуществлению деятельности с использованием интернет-платформ вызван не только появлением новых нетипичных форм занятости, но, в первую очередь, злоупотреблениями, допускаемыми в этой сфере, растущим числом нарушений прав, свобод и законных интересов непосредственных исполнителей задач интернет-платформ (участников общественных отношений), несоразмерном смещении бремени несения рисков предпринимательской деятельности на исполнителей задач интернет-платформ, отказом от применения трудовых отношений и «переводом» бывших работников в статус самозанятых, вынужденных быть исполнителями задач интернет-платформ.

Считаем, что отношения, связанные с использованием интернет-платформ, можно классифицировать на отношения абсолютные и относительные.

Абсолютные правоотношения связаны с реализацией права интеллектуальной собственности на интернет-платформу и распространяются на неопределенный круг лиц.

В свою очередь, относительные правоотношения можно разделить на отношения по обслуживанию интернет-платформы и по обеспечению и предоставлению информационных услуг (технологий).

Отношения по обслуживанию интернет-платформы направлены на обеспечение ее функционирования и связаны с технологическим сопровождением работы оборудования.

Отношения по обеспечению и предоставлению информационных услуг (технологий) связаны с оказанием интернет-платформой конкретных информационных услуг, среди которых применительно к использованию труда исполнителей, на наш взгляд, можно выделить

⁵ См.: *Шуралева С.В.* Работники в «облаках»: влияние интернет-платформ на развитие трудовых отношений // *Трудовое право в России и за рубежом.* 2019. № 1. С. 17 - 20.; *Филипова И.А.* Трансформация правового регулирования труда в цифровом обществе. Искусственный интеллект и трудовое право. Н. Новгород, 2019; *Чесалина О.В.* Занятый или самозанятый в условиях цифровой экономики: процесс по установлению статуса в отношениях по социальному страхованию в Германии / *Российский юридический журнал.* 2019. № 6; *Люттов Н.Л.*, *Войтковская И.В.* Водители такси, выполняющие работу через онлайн-платформы: каковы правовые последствия «уберизации» труда? / *Актуальные проблемы российского права.* 2020. № 6.

⁶ См.: Prassl J. *Humans as a Service: The Promise and Perils of Work in the Gig Economy.* First Edition. Oxford University Press. 2018. P. 130.

⁷ См.: *Потапов А.В.* «О правовом статусе исполнителей задач интернет-платформ на примере автомобильного транспорта» // *Законодательство.* 2021. № 10. С. 96-104; *Потапова Н.Д., Потапов А.В.* К вопросу о цифровизации трудовых отношений: теоретические и практические аспекты. *Цифровое право,* 2(2), 45–64. <https://doi.org/10.38044/2686-9136-2021-2-2-45-64>; *Потапов А.В.* Юридическое лицо как субъект трудовых и непосредственно связанных с ними отношений: Дисс.на соиск. уч. степ. канд. юрид. наук. МГУ. 2022.

⁸ См.: *Uber BV and others (Appellants) v Aslam and others (Respondents)* // URL: <https://www.supremecourt.uk/cases/uksc-2019-0029.html>. [Электронный ресурс]. (Дата обращения 04.12.2022).

⁹ См.: Решение Тушинского районного суда г. Москвы от 26 июня 2019 г. по делу № 2-2238/19 по иску Я.И. Щербинина к ООО "Яндекс.Такси" (оставлено без изменения апелляционным определением Московского городского суда от 22 ноября 2019 г. по делу № 33-53437/2019); решение Замоскворецкого районного суда г. Москвы от 14 мая 2019 г. по делу № 2-2792/2019 по иску В.Ю. Голованова к ООО «Яндекс.Такси» // Суды общей юрисдикции города Москвы. // URL: <https://www.mos-gorsud.ru..> [Электронный ресурс]. (Дата обращения 04.12.2022).

лицензионные правоотношения по использованию платформы, правоотношения по содействию занятости, трудовые правоотношения.

При этом следует заметить, что, как правило, на современном этапе основное предназначение платформ - подбор исполнителей и объектов (инструментария) для выполнения некоторых задач, например, машин, отелей и т.п.

В этой связи, основываясь на классификации, предложенной Н.Г. Александровым¹⁰, можно констатировать, что само появление интернет- платформ как нового способа организации труда, является лишь одним из общественно-трудовых отношений, составляющих необходимые предпосылки (условия) труда в цифровой экономике, и, по общему правилу, не касается непосредственно применения рабочей силы, т.е. трудовых отношений, их содержания и субъектного состава.

Однако из общего правила могут быть исключения, обусловленные особенностями методов организации труда с использованием конкретной интернет-платформы и характером возникающих в этой связи отношений. Кроме того, нельзя исключить ситуации, когда использование труда платформами, сопровождающееся оформлением исполнителей задач интернет-платформы в качестве индивидуальных предпринимателей и самозанятых, может быть использовано для подмены трудовых отношений (по аналогии с гражданско-правовыми договорами), что грозит ущемлением прав и гарантий для участников этих отношений.

Стоит отметить, что особенности выполнения труда с использованием интернет-платформ являются объектом исследований ряда зарубежных авторов¹¹. Так, Дж. Прассл и М. Рисак предлагают внести изменения в трудовое законодательство и признать «функциональную концепцию работодателя» или по-другому «множественность лиц на стороне работодателя». Ее суть состоит в признании наличия нескольких субъектов на стороне работодателя в трудовых отношениях, а также в выявлении в конкретных отношениях за указанными субъектами и распределении между ними пяти основных функций: 1) начало и прекращение трудовых отношений; 2) получение труда и его плодов; 3) обеспечение работы и оплаты; 4) управление корпоративным внутренним рынком и 5) управление предприятием и внешним рынком¹².

Считаем, что вопрос об имплементации такой модели отношений в России изначально является весьма дискуссионным, так как фундаментальные институты трудового права России и Соединенного королевства Великобритании различны.

При этом российские авторы выступают за имплементацию в России, относящейся к континентальной правовой системе, указанного подхода, высказанного учеными-правоведами в странах общего права. Нельзя не процитировать позицию Т.Ю. Коршуновой, подчеркивающей, что «применение перечисленных критериев, выработанных наукой, и придание им нормативного значения позволят сформулировать адекватный ответ вызовам цифровой экономики и добиться достойных условий жизни и работы для весьма значительной категории работающих»¹³. О необходимости признания отношений водителей с использованием интернет-платформ трудовыми говорят Н.Л. Лютов и И.В. Войтковская¹⁴, однако, о пересмотре субъектного состава трудовых отношений в связи с этим учеными не говорится.

¹⁰ Александров Н.Г. Трудовое правоотношение. М., 1948. С. 7-9.

¹¹ См.: Collins H. Ascription of legal responsibility to groups in complex patterns of economic integration // The modern law review. 1990. Vol. 53. P. 731 - 744. Humans as a Service: The Promise and Perils of Work in the Gig Economy. First Edition. Oxford University Press. 2018. P. 103-107 и др.

¹² См.: Работа на основе интернет-платформ: возможно ли признание отношений трудовыми? // Комментарий судебной практики / Отв. ред. К.Б. Ярошенко. М., 2020. Вып. 26. С. 55. Цит. Коршуновой Т.Ю., приводится по: Prassl J. and Risak M. Uber, TaskRabbit & Co: Platforms as Employers? Rethinking the Labour Law of Crowdwork // The New Foundations of Labour Law. 2017. P. 112.

¹³ См.: Коршунова Т.Ю. Работа на основе интернет-платформ: возможно ли признание отношений трудовыми? // Комментарий судебной практики / Отв. ред. К.Б. Ярошенко. М., 2020. Вып. 26. С. 40 - 55.

¹⁴ См.: Лютов Н.Л., Войтковская И.В. Водители такси, выполняющие работу через онлайн-платформы: каковы правовые последствия "уберизации" труда? // Актуальные проблемы российского права. 2020. № 6. С. 149 - 159.

При этом ранее мы уже отмечали¹⁵, что вывод Т.Ю. Коршуновой о необходимости пересмотра существа трудового правоотношения не в полной мере соответствует такой характерной черте трудового права, как преемственность в развитии.

Напомним, что И.И. Андриановской¹⁶ были предложены критерии, при соответствии которым норма трудового права, правовой институт отвечают признакам преемственности, а, следовательно, подлежат сохранению в трудовом законодательстве, либо, наоборот, изменению – при несоответствии.

Обращаем особое внимание на тот, что пересмотр субъектного состава трудовых отношений в настоящее время не согласуется с другими институтами трудового права. Неслучайно еще в свое время Л.Я. Гинцбург¹⁷, С.А. Иванов, Р.З. Лившиц, Ю.П. Орловский писали, что «все вопросы трудовых отношений нужно решать на основе категорий трудового права, путями и средствами ему присущими»¹⁸.

Не исключено, что нормативное воплощение в России «функциональной концепции работодателя» приведет не только к разрушению уже отточенной и показавшей на протяжении последнего столетия свою жизнеспособность на практике конструкции трудового правоотношения, но и внесет колоссальнейшую неразбериху в правоприменении, поскольку «функциональная концепция работодателя», на наш взгляд, не позволит должным образом разграничить трудовые и гражданские правоотношения, а также создаст новые возможности для злоупотреблений со стороны недобросовестных работодателей, что противоречит самому назначению трудового права.

¹⁵ См.: Потапов А.В. О правовом статусе исполнителей задач интернет-платформ на примере автомобильного транспорта // Законодательство. 2021. № 10. С. 96-104.

¹⁶ См.: Андриановская И.И. Преемственность в трудовом праве России: автореф. на соиск. уч. степ. докт.юрид.наук. М., 2015. С. 23.

¹⁷ См.: Гинцбург Л.Я. Соотношение советского трудового и гражданского права. // Советское государство и право. 1978. № 1. С. 65.

¹⁸ Иванов С.А., Лившиц Р.З., Орловский Ю.П. Советское трудовое право: вопросы теории. М., 1978.С. 63.

Пшеничников Антон Алексеевич – обучающийся
Северо – Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина(МГЮА)

Басов Максим Александрович - обучающийся
Северо – Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина(МГЮА)

Научный руководитель:

Потапова Наталья Дмитриевна – преподающий
кафедрой предпринимательского и трудового права
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

Перспективы унификации британского опыта 4х дневной рабочей недели в трудовом праве Российской Федерации

Согласно Трудовому кодексу РФ, рабочее время - время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации относятся к рабочему времени.¹ При этом нормированная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю. Также для установления общего времени работы обратимся к положениям трудового законодательства о выходных днях: общим выходным днем для всех работников в России является воскресенье. Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка. При этом оба выходных дня предоставляются, как правило, подряд. Опираясь на данные положения в законе, выходит, что российский работник при пятидневной рабочей неделе проводит за трудовой деятельностью по 8 часов в день.

Среднестатистическое время начала рабочего дня в России- 09:00 утра- по исследованиям компании «Яндекс» в это время в нашей стране работают уже две трети организаций. Однако работники ещё должны собраться и прибыть до своих рабочих мест к этому времени. По исследованиям «Работа.ру» каждый третий житель Санкт-Петербурга и Ленинградской области должен вставать ранним утром в период с 7:00 до 8:30 для того, чтобы успеть приехать вовремя на работу. При этом еще около 10% респондентов вынуждены подниматься с кровати с 4:00 до 5:30, а 6% открывают глаза с 8:30 и 10:00. Только 3% опрошенных стали счастличиками, которые просыпаются на работу после 10:00. Кроме петербуржцев, ранним утром просыпаются многие жители Красноярска, Челябинска, Краснодара, Хабаровска, Тюмени, Новосибирска и Екатеринбурга.

Исходя из исследования К. А. Анциферовой недостаток сна или его плохое качество существенно влияет на работоспособность человека, самочувствие и общее качество жизни в целом². В свою очередь, недосып можно компенсировать в выходные дни, однако опираясь на российское трудовое законодательство сотруднику организации, при пятидневной рабочей неделе, зачастую доступно только два выходных дня в неделю.

Похожая ситуация наблюдается во многих странах мира. Не так давно в Великобритании задались вопросом- есть ли возможность увеличить общее время на отдых, при этом сохранив производительность на прежнем уровне?

¹ "Трудовой кодекс Российской Федерации" от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 19.12.2022, с изм. от 11.04.2023) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2023) ТК РФ Текст: непосредственный

² См. Анциферова К. А. «Влияние режима сна на работоспособность и качество жизни человека». Петрозаводск. 2022 . Текст: непосредственный

В Соединённом королевстве рабочая неделя составляет порядка 36-40 часов. Официальная рабочая неделя в среднем состоит из 5 дней в среднем по семь-восемь часов (в зависимости от рода деятельности) с 9 утра до 5 вечера. Согласно пункту первому статьи четвертой закона Соединённого Королевства о Регулировании рабочего времени от 1998 года, количество рабочих часов в неделю не может быть больше 48, включая сверхурочные.³ А исходя из статьи одиннадцатой, работник имеет право на непрерывный отдых, длительностью не менее 24 часа, в течении каждой недели. Так же стоит отметить, что в законодательстве Великобритании нет легально- определённого минимума часов для признания занятости, как работы на полную ставку. Это положение определяется условием контракта, в связи с чем количество часов в неделю у работников может быть гораздо меньше законного максимума.

В период с июня по декабрь 2022 года Бостонский колледж, Университет Кембриджа и исследовательский институт «Автономия» (Autonomy), с участием около 60 компаний Великобритании, устроили исследование, во время которого последние уменьшили количество рабочих часов и дней для своих сотрудников до 32 и 4 соответственно. Согласно статье Forbes, по окончании шестимесячного опроса около 92% компаний-участников решили оставить своих сотрудников на четырехдневной рабочей неделе, а 18 компаний заявили, что это изменение будет постоянным. Участвующие работодатели сообщили о небольшом увеличении доходов и снижении текучести кадров на 57% во время исследования, хотя организаторы отмечают, что внешние факторы, такие как экономика, могли повлиять на результаты.⁴ Из примерно 2900 сотрудников, опрошенных в рамках исследования, 71% сообщили о снижении уровня эмоционального выгорания, а 39% сообщили о снижении стресса после введения четырехдневной рабочей недели. Большинство сотрудников сообщили, что четырехдневная рабочая неделя облегчила совмещение работы с работой по дому (54%) и общественной жизнью (62%).

Так же в своём исследовании под названием «Пример социальной политики для четырехдневной недели» (A Social Policy Case for a Four-Day Week)⁵ профессор социологии и социальной политики Университета Кент Хецзюн Чан утверждает, что многие страны крайне заинтересованы к переходу на четырехдневную неделю и выделяют деньги различным предприятиям, для проведения исследований в этой области, а такие страны как Испания, Индия и Новая Зеландия уже сократили рабочую неделю до четырёх дней. Вместе с тем можно упомянуть статью «Более короткая рабочая неделя: Радикальное и Прагматичное предложение» (The Shorter Working Week: A Radical And Pragmatic Proposal) под редакцией Уилла Стронга и Эйдана Харпера⁶. В ней говорится, что производительность труда зависит не только от количества затраченных часов, но и самочувствия, уровня усталости и общего состояние здоровья работника. Исследования показывают, что более короткая рабочая неделя (и/или больший контроль над рабочим временем) может сократить количество пропусков по болезни, несчастных случаи и ошибок на производстве, а также повышает мотивацию работников. Различные тематические исследования продемонстрировали, что более короткая рабочая

³ См. Законодательный акт Соединённого Королевства Великобритании и Северной Ирландии от 1998 №1833 «The Working Time Regulations 1998» -URL: https://vk.com/away.php?to=https%3A%2F%2Fwww.legislation.gov.uk%2Fuk%2F1998%2F1833%2Fregulation%2F4&cc_key= Текст: электронный

⁴ См. Эмили Оушбери . Forbes «4-Day Workweeks: Here's Why Some Companies Hope Permanent Long Weekends Will Boost Bottom Lines» URL: https://vk.com/away.php?to=https%3A%2F%2Fwww.forbes.com%2Fsites%2Ffamilywashburn%2F2023%2F02%2F21%2F4-day-workweeks-heres-why-some-companies-hope-permanent-long-weekends-will-boost-bottom-lines%2F%3Fsh%3D226d6b2349c2&cc_key= Текст: электронный

⁵ См. Хецзюн Чан «A Social Policy Case for a Four-Day Week», г. Кембридж, 2022г. URL: https://vk.com/away.php?to=https%3A%2F%2Fwww.cambridge.org%2Fcore%2Fjournals%2Fjournal-of-social-policy%2Farticle%2Fsocial-policy-case-for-a-fourday-week%2F0621494A8D4DA2D1A753BEE8E2BBA490&cc_key= Текст: электронный

⁶ См. Danielle Guizzo, Kyle Lewis, Madeleine Ellis-Petersen, Aidan Harper, Nic Murray, Will Stronge «The Shorter Working Week: A Radical And Pragmatic Proposal», -г. Лондон 2019 г. URL: https://docs.wixstatic.com/ugd/6a142f_36162778914a46b3a00dcd466562fce7.pdf Текст: электронный

неделя может фактически увеличить производительность в час. Хецжун Чан также подтверждает это в своей статье, говоря, что среднестатистический английский работник с восьмью часовой сменой проводит большую часть рабочего времени, занимаясь не трудовой деятельностью. Кроме того, профессор Чан заявляет, что увеличение количества свободного времени у работников позволит им совмещать работу с другими обязанностями и деятельностью, будь то уход за семьёй, спорт и отдых, общественная деятельность или даже уход за домашними животными.

Применительно к российским отношениям в сфере количества трудовых часов можно обнаружить тенденцию усталости работников на своих рабочих местах в виду большого количества рабочих дней в неделю. При этом работники имеют слабую мотивацию к работе. Под эффектом прокрастинации они откладывают недельную норму на последние дни рабочей недели и большую часть рабочего времени занимаются не трудовыми делами.

Унификация опыта четырёхдневной рабочей недели при условии сохранения стандартной заработной платы поможет повысить производительность работников на своих рабочих местах, в виду увеличения их мотивации к труду и отсутствия времени в период рабочего дня на прокрастинацию, при этом общий уровень усталости у сотрудников будет снижен, так как увеличится время на отдых. Подобный опыт уже имеют сотрудники некоторых российских организаций. Не так давно завершился эксперимент с «четырёхдневкой» в ПАО Совкомбанк, по результатам которого 97% руководителей бизнес-направлений отмечают положительный эффект, а именно рост производительности и вовлеченности. Количество кросс-функциональных команд для реализации новых проектов выросло на 44% по сравнению с 2022 годом⁷.

В качестве вариантов применения четырёхдневной рабочей недели в трудовом праве Российской Федерации можно предложить несколько путей реализации четырёхдневки:

I - расширение штата сотрудников. Кадровики и бухгалтера организации смогут составлять расписание работы сотрудников таким образом, чтобы работа предприятий не останавливалась при условии работы сотрудников по 4 дня в неделю. При таком расписании возможно чередование выходных дней с рабочими в период недели, с учётом пожеланий самих сотрудников.

При такой системе графика деятельность организации будет идти без перебоев, что позволит осуществлять производство товаров, предоставление услуг и выполнение других функций без перерывов, что крайне важно для частных организаций и бизнеса. Однако данная система может стать невыгодной для работодателя, если ему придётся выплачивать ту же заработную плату, не смотря на сокращение количества часов. Однако данную проблему может решить дополнительная поддержка со стороны государства.

II- Внедрение новые технологий в работе некоторых организаций государственного сектора по оказанию государственных и муниципальных услуг. Таким образом, получится что сотрудники государственных и муниципальных организаций смогут делегировать предоставление некоторых своих функций автоматизированным системам. Так, на пример, работа справочно-информационной системы «Госуслуги» облегчила работу государственных служащих, взяв на себя выполнение некоторых услуг государственных и муниципальных учреждений, об услугах организаций, участвующих в предоставлении государственных и муниципальных услуг предоставляя их в электронной форме.

Передача информационным системам большего числа полномочий в предоставлении государственных и муниципальных услуг позволит снизить нагрузку на работников бюджетной сферы, что даст возможность внедрить в их работу систему четырёхдневной рабочей недели. Однако это обуславливает необходимость в развитии информационных технологий в России.

⁷ Совкомбанк подвел итоги эксперимента с четырехдневной рабочей неделей в коворкинге: 97% руководителей отметили положительный эффект https://sovcombank.ru/articles/novosti-kompanii/sovcombank-podvel-itogi-eksperimenta-s-chetirehndnevnoi-rabochei-nedelei-v-kovorkinge-97-rukovoditelei-otmetili-polozhitelnii-effekt?utm_referrer=https%3A%2F%2Fwww.google.com%2F Текст: электронный

Более того, сегодня подавляющая часть (80%) российской промышленности составляют заводы, построенные в 30-60-е годы XX века, а внедрение новых технологий позволит автоматизировать часть производства, что также позволит внедрить четырёхдневную рабочую неделю среди работников предприятий.

Подводя итог можно сделать вывод, что внедрение четырёхдневной рабочей недели в России позволит уменьшить общее число стресса среди работников организаций, повысить производительность труда и в целом положительно скажется на трудовые отношения в России. Однако данное нововведение будет доступно отечественным работодателям при условии пересмотра политики устройства графика труда и штата сотрудников, всесторонней поддержки государства и внедрению новых технологий в работу.

Рыбакова Екатерина Александровна - обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Дятлева Мария Олеговна - обучающаяся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Потапова Наталья Дмитриевна - заведующий кафедрой предпринимательского и трудового права Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Организация трудовых отношений в дистанционном формате

С течением времени мы можем наблюдать активную интеграцию информационных технологий в общественно-экономическую жизнь. Это обусловлено тем, что происходит модернизация экономики, трудовых отношений и повышение роли интеллектуального труда. В последнее время активно развивается и используется дистанционный труд. Основной рост становления дистанционной работы в России пришелся на период широкого распространения коронавирусной инфекции. Однако, после улучшения эпидемиологической обстановки дистанционная работа по-прежнему остается востребованной и актуальной формой занятости.

Для полноценного анализа дистанционного труда, как новой формы занятости, необходимо изучить историю его возникновения. Идея дистанционного труда возникла еще в 20 веке. Огромная роль отводится Джеку Ниллсу, который в 70-х годах представил такой термин как «удаленная работа». В последующие года в США были проведены эксперименты, касавшиеся данной работы, которые показали положительный результат.

В России удаленная работа появляется только в 90-х годах, в связи с экономическим кризисом. Однако, четкого представления о данном роде деятельности еще не было, и как только кризис спал, в таком виде работы нужды больше не было. С 2008 по 2010 годы можно назвать переломным моментом, так как дистанционная работа стала вновь активно использоваться, что повлекло увеличение роста лиц, работающих удаленно. И в связи с этим в Трудовом Кодексе в 2013 году появляется глава 49.1, которая регулирует положения дистанционной работы. В данной главе рассматриваются особенности заключения трудового договора, для лиц, работающих дистанционно, также рабочее время и время отдыха и ряд иных немаловажных положений. Законодательство раньше не использовало понятие удаленная работа, вместо него была дистанционная работа. Однако в 2021 году, вступивший в силу Федеральный закон "О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации в части регулирования дистанционной (удаленной) работы и временного перевода работника на дистанционную (удаленную) работу по инициативе работодателя в исключительных случаях"¹, внес поправки в главу 49.1 ТК РФ, где имеет место быть понятие удаленная работа.

По определению, указанному в ч. 1 ст. 312.1 ТК РФ, дистанционной работой является выполнение определенной трудовым договором трудовой функции вне места нахождения работодателя, его филиала, представительства, иного обособленного структурного подразделения, вне стационарного рабочего места, территории или объекта, прямо или косвенно находящихся под контролем работодателя, при условии использования для выполнения данной трудовой функции и для осуществления взаимодействия между

¹ Федеральный закон "О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации в части регулирования дистанционной (удаленной) работы и временного перевода работника на дистанционную (удаленную) работу по инициативе работодателя в исключительных случаях" от 08.12.2020 N 407-ФЗ

работодателем и работником по вопросам, связанным с ее выполнением, информационно-телекоммуникационных сетей, в том числе сети "Интернет", и сетей связи общего пользования². Из данного определения мы можем выделить два ключевых признака, характеризующих дистанционную работу. Во-первых, сотрудник выполняет свои трудовые функции в том месте, которое он сам выбирает. То есть конкретное место работы не определено, сотрудник выполняет свои трудовые обязанности там, где ему удобно. Причем данный признак не влияет на качество выполнения трудовых функций. Поэтому в юридическом смысле дистанционный работник не имеет рабочего места, в отличие от офисного работника. Во-вторых, взаимодействие между работником и работодателем происходит с помощью сети «Интернет». По сути, без него дистанционная работа невозможна. Таким образом наличие доступа к интернету может предстать единственным требованием к рабочему месту сотрудника. Однако данный признак не является отличительным от других форм занятости, ведь применение сетей общего пользования характерно для многих видов работ.

Дистанционный труд является относительно новой формой занятости, но всё же, он уже успел получить широкое распространение. Нельзя не принять во внимание статистические данные общего количества сотрудников, работающих дистанционно³. В 2021 году их численность составляла 11%, в 2022 году она снизилась до 10%. Основная часть россиян (76%) сейчас, работают в офисе или на предприятии. 9% сотрудников работают в совмещенной форме, то есть частично офлайн, частично дистанционно. Стоит отметить, что формат дистанционной занятости более популярен у молодых сотрудников в возрасте 18-24 лет (19%). В то время, как работники возрастом от 45 до 59 лет трудятся в 3 раза реже на удаленной работе (6%). Также интересно, что процент дистанционных работников в возрасте от 60 лет и от 25 до 34 лет почти одинаковый – это 12% и 13%. Дистанционная работа имеет географическую специфику, так в городах-миллионниках у 36-38% сотрудников имеется опыт удаленной работы. Этот уровень почти в два раза превышает опыт работы из дома работников сельской местности и в небольших населенных пунктах (17-20).

Активное использование дистанционного труда на практике способствует выявлению его преимуществ и недостатков. Можно выделить следующие положительные моменты. У работников появилось больше свободного времени. Это связано с тем, что теперь не нужно тратить время на дорогу, пробки, для того, чтобы прибыть на место работы. Следующим преимуществом стало снижение уровня стресса и уменьшение контроля со стороны начальства. Из этого следует, что смена места работы оказывает положительное влияние на ментальное состояние работника, а значит и трудовые обязанности выполняются лучше. В связи с тем, что у работника, как было указано выше, появляется свободное время, то есть возможность его больше проводить с членами семьи. Ведь семья играет немаловажную роль в жизни человека. Если в семье присутствует разлад или ей уделяется мало внимания, то у работника не будет концентрации для качественного выполнения своих рабочих обязанностей. Также, некоторые работники отметили в качестве положительного момента отсутствие дресс-кода, так как не всем нравится офисный стиль. Еще одним плюсом является экономия денег сотрудника, так как удаленная работа не требует расходов на транспорт и обед. Следующим преимуществом можно выделить возможность подработки, она появилась в связи с экономией времени на перемещение. Все, вышеперечисленные достоинства дистанционной работы выявлены у работников, но они также есть и у работодателей. Наиболее существенным плюсом для работодателей является отсутствие необходимости решать организационные вопросы. В очном формате требуется обустройство офиса, аренда помещения, подготовка рабочего места сотрудника. Таким образом, у руководящего лица появляется свободное время, которое он может направить на развитие компании. Следующее преимущество можно назвать географическим, так как руководитель может выбрать подходящего сотрудника из любой

² "Трудовой кодекс Российской Федерации" от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 04.11.2022)

³ Мануйлова А. «Дистанционная десятая» // Электронная газета «Коммерсантъ» от 29.07.2022 №136. URL: <https://www.kommersant.ru/doc/5482429>

страны, при этом нет необходимости в переезде. Также, на практике офисной работы заметно явление, когда диалоги коллег во время обеда или перерыва отнимают рабочее время. При дистанционной работе такая ситуация либо пропадает, либо сводится к минимуму. Завершающим плюсом является психологический фактор. Работодатель при выборе сотрудника в первую очередь обращает внимание на портфолио, образование и профессиональные качества, а не на первое впечатление и внешний вид.

После анализа большого количества преимуществ удаленной работы нельзя не обратить внимание на ее недостатки. Существенным минусом является ненормированный рабочий день. Такая проблема образовалась из-за того, что в большинстве организаций рабочее время всегда подпадалось четкому временному графику, а в дистанционном формате работник сам устанавливает свой график. Следующим большим недостатком стало сочетание домашних и рабочих обязанностей. Данная проблема вытекает из предыдущей, и из-за отсутствия четкого графика стало сложно планировать выполнение домашних дел, поэтому возникают обстоятельства, в силу которых некоторые обязанности выполняются одновременно. Другим минусом удаленной работы стали сложности в коммуникации с коллегами, так как из-за длительного отсутствия живого общения, сотрудники стали реже коммуницировать друг с другом. Последним, но очень значительным недостатком является то, что у работников появились проблемы со здоровьем из-за сидячего образа жизни. Все-таки когда сотрудник добирался до места работы, он находится в подвижном состоянии, а значит совершалась двигательная активность, а теперь, работнику необходимо выполнять хотя бы базовые спортивные упражнения, чтобы не возникло проблем со здоровьем. Далее обратимся к недостаткам дистанционной работы для работодателей. Основными минусами является сложность в выстраивании связи с дистанционным сотрудником, также в принятии на удаленную работу человека, не имеющего опыта в этой сфере и другие.

После анализа преимуществ и недостатков дистанционной работы можно сказать, что она имеет много положительных сторон, стоит только правильно к ней адаптироваться.

Что касается оформления трудового договора с работником, желающим работать дистанционно, то это может быть сделано в электронном формате. С момента получения письменного заявления от работника, не позднее 3-х дней работодатель должен направить экземпляр трудового договора или соглашения. Документы, указанные в ст. 65 ТК РФ, могут быть предоставлены в форме электронных документов. Если договор заключен с использованием электронной формы, то далее он оформляется на бумажном носителе и направляется дистанционному работнику.

Перевод сотрудника на дистанционную работу может устанавливаться трудовым договором или оформляться дополнительным соглашением. Действующая редакция ТК РФ позволяет выделить виды удаленной работы: постоянная, временная, периодическая. Постоянная дистанционная работа предполагает работу сотрудника вне стационарного рабочего места, до тех пор, пока будет действовать трудовой договор. Работник, который устраивается на работу, должен договориться с работодателем о выполнении работы дистанционно. Далее заключается трудовой договор, где будет указано данное условие. Что касается временной удаленной работы, то она не может превышать 6 месяцев. Последний вид такой работы – периодический. Он заключается в чередовании выполнения сотрудником своей трудовой функции удаленно и на стационарном рабочем месте.

Временный перевод на удаленную работу по инициативе работодателя закреплен в ст. 312.9 ТК РФ. Данное положение применяется в исключительных случаях, такими являются катастрофы, землетрясения, эпидемии и ряд других, указанных в этой статье. Также данное решение о переводе может быть принято соответствующим органом, например, органом местного самоуправления. Кроме того, что работодатель обеспечивает работнику все условия для осуществления им своей трудовой функции, по согласованию с выборным органом первичной профсоюзной организации должен быть принят локальный нормативный акт о временном переводе, а работник – с ним ознакомлен. По истечении срока перевода, работодатель обязуется предоставить прежнее место работы, а работник приступить к

выполнению. В данной статье предусмотрена гарантия работника, которая заключается в оплате времени простоя, но не зависящим от работодателя и работникам причинам.

Таким образом, дистанционную работу можно охарактеризовать, как положительный процесс. От большинства ее недостатков можно избавиться, для этого необходимо только правильно организовать рабочий процесс. Она активно используется организациями несмотря на то, что ее внедрение вызывает затруднения. Однако, если интеграцию дистанционной работы сочетать с традиционной формой труда, то она несомненно будет пользоваться популярностью у российских граждан.

Сафонов Владимир Константинович – обучающийся Ивановского кооперативного техникума
Смирнова Екатерина Валерьевна – преподаватель Ивановского кооперативного техникума

Исследование эффективности дистанционной занятости

Коронавирус, как реалии XXI века, внес существенные коррективы в развитие всего мира. Изменилась экономика, изменилось общество, нарушились уклады жизни современного человека. Компании, стоя перед выбором выживания и сокращения расходов, вынуждены были внедрять систему дистанционной работы. Ограничения, введенные Правительством, вынудили компании всего мира переводить работников на удаленный режим работы. Поскольку трудовое законодательство не позволяло легально оформлять данный перевод, возникло множество сложностей, связанных с рабочим временем и временем отдыха, использованием информационно-коммуникационных технологий, заработной платой и другими вопросами.

Дистанционный труд в настоящее время регулируется нормами трудового права с учетом особенностей, установленных в специальной главе ТК РФ.

В редакции 2013 года, ТК РФ определяет данный термин как: «выполнение определенной трудовым договором трудовой функции вне места нахождения: работодателя, его филиала, представительства, иного обособленного структурного подразделения, вне стационарного рабочего места, территории или объекта, прямо или косвенно находящихся под контролем работодателя, при условии использования для выполнения данной трудовой функции и для осуществления взаимодействия между работодателем и работником по вопросам, связанным с ее выполнением, информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, в том числе сети «Интернет».

В 2020 году несовершенство статей ТК РФ в части дистанционного труда нашло свое подтверждение на практике. Трудовой кодекс не мог в полной мере отвечать вызовам новой мировой реальности. Таким образом, Пандемия 2020 года продиктовала необходимость совершенствования нормативно-правовой базы, касающейся дистанционного труда.

С 01.01.2021 в главу 49.1 ТК РФ были внесены важные изменения, относительно регулирования дистанционного труда. В новой редакции ТК РФ существующее определение дистанционной работы дополняется новым термином «удаленная работа». Со вступлением в силу ФЗ от 8 декабря 2020 года № 407-ФЗ «О внесении изменений в ТК РФ в части регулирования дистанционной (удаленной) работы и временного перевода работника на дистанционную (удаленную) работу по инициативе работодателя в исключительных случаях» удаленная работа приравнена к дистанционной, т. е. на законодательном уровне понятия «дистанционная работа» и «удаленная работа» – синонимы.

Выделим отличительные признаки дистанционной работы на основе понятия из ст. 312.1 ТК РФ. Дистанционная работа (удаленная) работа характеризуется следующими признаками:

- трудовая функция выполняется работником вне места нахождения работодателя, его филиала, представительства, иного обособленного структурного подразделения;
- трудовая функция выполняется вне стационарного рабочего места, территории или объекта, прямо или косвенно находящихся под контролем работодателя;
- работник может взаимодействовать с работодателем по вопросам, связанным с выполнением своей трудовой функции;
- взаимодействие работника и работодателя осуществляется с использованием информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, в том числе при помощи сети «Интернет», сетей общего пользования, то есть по телефону, мессенджерам, с помощью СМС.

Закон в новой редакции определяет понятие «дистанционный работник». По смыслу п.3

ст. 312.1 дистанционный работник:

– наемный работник, заключивший трудовой договор или дополнительное соглашение к нему;

– наемный работник, выполняющий трудовую функцию дистанционно в соответствии с локальным нормативным руководителя о временном переводе наемного работника на дистанционную работу по инициативе работодателя в исключительных случаях, в частности, в условиях пандемии коронавируса.

К числу основных преимуществ дистанционной формы занятости для работников можно отнести: снижение времени, затрачиваемого на поездки до места работы; возможность для работника по своему усмотрению распределять рабочее время и работать в комфортных условиях. Появляется возможность участвовать на рынке труда людям с ограниченными возможностями, студентам, пенсионерам, отсутствие дресс-кода, увеличение времени для общения с семьей, снижение уровня безработицы.

Дистанционная занятость имеет существенные достоинства и для работодателя, в частности: снижение расходов за счет аренды помещения, организации рабочих мест, коммунальных услуг, обслуживающего персонала, возможность найти профессионала в другом городе или даже стране, что в итоге может повлиять на увеличение производительности труда.

Необходимо выделить и минусы дистанционной работы: отсутствие стабильности и гарантий на начальном этапе работы, необходимость самодисциплины и ответственности работника, гиподинамия, отсутствие общения с коллегами.

Служба исследований российской платформы онлайн-рекрутинга hh.ru выяснила, в каком формате соискатели работают эффективнее, как удаленная работа влияет на отношение к работе, а также какие плюсы и минусы есть в дистанционном формате работы. Опрос проводился с 5 по 20 сентября 2022 года среди 5429 российских соискателей¹.

Исследование показало, что 46% респондентов рассматривают в первую очередь вакансии, предлагающие работу удаленно. В течение 2022 года основная часть респондентов не переходила на «удаленку», чуть больше четверти (27%) перешли зимой, 7% – весной, 4% – летом. Также 60% респондентов оценили дистанционный формат: преимуществ больше, чем казалось, каждому пятому нравился этот формат еще до пандемии.

Говоря о том, в каком формате соискатели работают наиболее продуктивно, 54% респондентов указали гибридный формат, 35% – полностью удаленно, 11% – в офисе. По мнению 64% тех респондентов, кто переходил в пандемию на удаленку, но сейчас работает в гибриде, 2-3 дня – оптимальный режим гибридного формата работы.

Главных плюсов работы в дистанционном формате, которые отметили респонденты, – это экономия времени и денег на дорогу до работы (79%), больше времени на сон, отдых и общение с близкими (38%), более уютная и комфортная обстановка (34%). Среди минусов: недостаток движения, снижение общей активности (42%), нет разделения рабочего и личного времени (35%), нет спонтанных встреч и коммуникации с людьми (20%).

Чаще всего удаленные сотрудники работают в сфере информационных технологий (об этом сообщили 38% работодателей), продаж и управления персоналом (26 и 25% соответственно), а также финансов и юриспруденции (17 и 16%). Кроме этого, 9% опрошенных рассказали, что в их компании дистанционные работники выполняют задачи в области маркетинга, по 8% – в сфере логистики, экономики и закупок. Столько же рассказали, что удаленно трудится весь офисный персонал. Еще 18% назвали другие сферы деятельности дистанционных сотрудников, в т. ч. дизайн, документооборот, call-центр, администрирование, редакция и проч.

В настоящее время существует несколько устойчивых мифов относительно удаленной работы. Разберем их более подробно:

¹ https://www.tadviser.ru/index.php/%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F:%D0%A3%D0%B4%D0%B0%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%B0%D1%8F_%D1%80%D0%B0%D0%B1%D0%BE%D1%82%D0%B0_%D0%B2_%D0%A0%D0%BE%D1%81%D1%81%D0%B8%D0%B8

1. Единственный способ сотрудничать – это физическое рабочее место. За последнее десятилетие технология онлайн-сотрудничества улучшилась и получила распространение в организациях и отраслях, что позволяет улучшить синхронную и асинхронную связь и совместную работу. 82% удаленных сотрудников согласны с тем, что у них есть технологии, необходимые для того, чтобы оставаться на связи со своим руководителем и командой при удаленной работе.

2. Уровень вовлеченности страдает при удаленной и гибридной работе. За последние 18 месяцев гибридные сотрудники были вовлечены наиболее активно: 81% сообщили о высоком уровне вовлеченности. Также 78% удаленных сотрудников говорят, что они очень вовлечены, за ними следуют только 72% сотрудников, работающих на местах. Хотя эти тенденции могут меняться по мере того, как все больше сотрудников возвращаются на рабочие места.

3. Удаленная и гибридная работа негативно влияет на производительность. На самом деле, 79% сотрудников говорят, что удаленная работа мало повлияла на их повседневную работу. Согласно опросу PwC, 83% работодателей теперь говорят, что переход на удаленную работу был успешным для их компании². Кроме того, Экономические данные Федеральной резервной системы (FRED) обнаружили, что производительность труда во время пандемии действительно выросла. Стоит отметить, что 81% удаленных сотрудников утверждают, что проверяют рабочую электронную почту в нерабочее время, в том числе 63% – по выходным и 34% – в отпуске. Еще 48% говорят, что они часто работают вне традиционного рабочего времени, а 44% удаленных работников говорят, что в этом году они работали больше, чем в прошлом году. Несмотря на то, что удаленные работники чаще всего сообщают, что они работают больше, почти половина сообщает, что чувствуют себя более энергичными, чем год назад³.

В 2023 году карьерный рост для удаленных работников воспринимается гораздо лучше, чем в 2022 году. На вопрос, почему карьерный рост легче для удаленных работников, 75% ответили, что это потому, что они оцениваются по их результатам и влиянию, а не по времени, проведенному в офисе. Еще один популярный ответ, который выбрали 48% респондентов, заключался в том, что сотрудники находятся в равных условиях, поскольку все они работают удаленно.

4. Удаленная и гибридная работа исчезнет, когда исчезнет пандемия. Несмотря на то, что в первой половине 2022 года количество удаленных сотрудников сократилось, уровень гибридной работы остается стабильным: 30% сотрудников по-прежнему работают на гибридной основе. Согласно официальным данным, 21% сотрудников заявили, что хотели бы работать удаленно полный рабочий день в обычных условиях, в то время как 68% хотели бы работать в гибридной среде, и только 11% хотели бы работать на рабочем месте полный рабочий день⁴. Это свидетельствует о том, что многие сотрудники предпочитают работать удаленно или гибридно даже после пандемии.

В конце августа 2022 года стало известно о нескольких поручениях президента РФ Владимира Путина, которые были даны Правительству РФ по итогам пленарного заседания форума Агентства стратегически инициатив «Сильные идеи для нового времени». Одно из поручений касается создания цифрового портала «Атлас удаленных профессий», обеспечивающего взаимодействие между лицами, ищущими работу, работодателями, образовательными организациями высшего образования и профессиональными образовательными организациями в целях облегчения поиска работы в дистанционном формате, предусмотрев обучение навыкам удаленной работы. Основные задачи «Атласа»: собрать информацию для компаний и помочь им в перестройке своих бизнес-процессов, чтобы организовать у себя дистанционные форматы работы; собрать предложения от талантливых

² <https://sapro.sapland.ru/blogs/avtorskaya-kolonka-andreya-makarenkova/19503>

³ <https://buffer.com/state-of-remote-work/2023>

⁴ <https://tass.ru/obschestvo/15119847>

специалистов, которые ищут работу, из всех регионов страны.

В ходе VII Международного форума труда президент hh.ru Михаил Жуков рассказал, что интерес к удаленному формату работы не угасает как у работодателей, так и соискателей. К примеру, специалисты hh.ru заметили стабильную динамику спроса на вакансии с удаленным заработком — за последний месяц доля откликов на удаленный формат работы дошла до 21%. Доля вакансий с возможностью трудиться на постоянной «удаленке» выросла до 7,8%⁵.

Динамика вакансий с удаленным форматом работы и откликов на них,
Россия, 2021-2023



По прогнозам Upwork, к 2028 году в 73% компаний по всему миру будут работать удалённые сотрудники⁶.

Таким образом, удаленная работа удовлетворяет потребности многих сотрудников, повышая баланс между работой и личной жизнью, вовлеченность сотрудников и уровень производительности. Популярность удаленной работы, вероятно, останется неизменной. Приспособление к этой реальности необходимо для создания высокоэффективной организации, которая продолжает расти и добиваться успеха.

⁵ <https://sakh.online/news/18/2023-03-19/zhitelyam-sahalina-predlozhili-vakansii-na-udalenske-s-zarplatoy-vyshe-100-tysyach-rubley-362169>

⁶ <https://www.upwork.com/press/releases/third-annual-future-workforce-report>

Смирнова Дарья Павловна – обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Костылева Полина Игоревна – обучающаяся
курса СевероЗападного института (филиала)
Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Потапова Наталья Дмитриевна – заведующий
кафедрой предпринимательского и трудового права
Северо - Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

Цифровизация в сфере занятости

Цифровизация – новейшее явление, вызванное стремительным развитием информационных технологий, которое активно внедряется в различные сферы жизни, тем самым абсолютно изменяет общество в целом и его индивидуальных представителей. Таким же образом цифровизация воздействует и на трудовые отношения.

Цифровизация, так или иначе, является синонимом научно-технического прогресса, то есть процессом, который позволяет безгранично расширять человеческие возможности, в том числе в области труда. Благодаря новейшим технологиям стремительно развиваются все необходимые, современные сферы деятельности. Такое развитие требует, чтобы люди так же быстро подстраивались под постоянно изменяющиеся условия. Это может вызывать проблемы с занятостью, ведь стоит учитывать различный уровень мобильности разных категорий занятого населения. В данной ситуации можно даже поставить вопрос об элементарной нехватке времени для получения соответствующего, а главное, качественного образования, так как обучение достаточно длительно по сравнению с цифровым прогрессом и не позволяет следовать за ним так, как этого требуют реалии.

Распространяющиеся цифровые технологии в современном обществе способствуют большим изменениям в настоящих системах. В Российской Федерации принят «Общенациональный план действий, обеспечивающих восстановление занятости и доходов населения, рост экономики и долгосрочные структурные изменения в экономике», одобренный Правительством РФ 23.09.2020, основные положения которого направлены на технологическое ускорение развития экономики и повышения производительности труда, включая в основу цифровизацию¹.

Следует отметить, указ Президента Российской Федерации от 09.05.2017 г. № 203 «О Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017–2030 годы», в котором выделены национальные интересы в области обеспечения занятости населения, что свидетельствует о значимости и актуальности цифровизации в настоящее время, а также в потребности дополнения новыми направлениями в сфере занятости².

Как уже было отмечено, цифровые технологии устанавливаются во всех сферах жизни общества, в то числе в сфере занятости, что оказывает влияние на совершенствование способа и процесса отношений в этой сфере. Анализирую положение Российской Федерации относительно использования цифровых технологий, следует сделать вывод о том, что наша

¹ "Общенациональный план действий, обеспечивающих восстановление занятости и доходов населения, рост экономики и долгосрочные структурные изменения в экономике" N П13-60855 от 02.10.2020 // СПС КонсультантПлюс. - [Электронный ресурс]. URL.: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_333667/ (дата обращения: 22.03.2023).

² О Стратегии развития информационного общества в Российской Федерации на 2017–2030 годы: указ Президента РФ от 09.05.2017 № 203 // СПС КонсультантПлюс. [Электронный ресурс]. URL.: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_216363/ (дата обращения: 22.03.2023).

страна отстает от других стран, так как цифровизация несет в себе не только изменения положительного характера, но и создают дополнительные проблемы.

В 2017 г. Россия занимала 57 место по показателю развития технологий, что отражает значительное отставание в цифровом развитии. Данный вопрос в корне стабилизировался в 2021 – 2022 гг., показатель увеличился, вследствие чего Россия заняла 14 место. Что касается числа занятых в секторе ИКТ от общей численности занятых в экономике, следует отметить, что оно также повысилось, с 1,7 % до 3,1 %. Развитие цифровых технологий и цифровизация в целом воздействуют на существующие экономические системы. Цифровизация увеличивает эффективность труда, что смягчает последствия отрицательных демографических тенденций и дефицита кадров.

Можно выделить три спорных вопроса цифровизации, влияющие на трудовые отношения в сфере занятости:

1) сохранение действующей занятости, которая поддерживает достигнутый уровень благосостояния общества, или дальнейшее создание новых видов занятости в области информационного производства;

2) сохранение конфиденциальных цифровых данных, или становление больших данных в качестве новейшего ресурса экономики;

3) электронная среда, в которой пользователи самостоятельно взаимодействуют, или механически настраиваемая при помощи с - искусственного интеллекта цифровая среда, характеризующаяся как часть пространства жизни людей.

Относительно первого вопроса следует признать, что внедрение искусственного интеллекта приведет не только к повышению работоспособности человека, но и к постепенному вытеснению его. Эта проблема является знакомой человечеству, так как беспокойство за сохранение рабочих мест для населения уже возникало при активной автоматизации производства, главным образом в развитых странах. Активное распространение цифровых технологий приводит к сокращению тех сфер занятости, которые связаны с простыми операциями по алгоритму, и к увеличению других сфер, связанных с интеллектуальными технологиями. Анализирую эту проблему, сложно прийти к однозначному выводу, но нужно отметить, что информационные технологии, обладающие свойством быстрого и легкого масштабирования, вытесняют многие профессии, например, появление касс самообслуживания в супермаркетах, но к тому же они создают новые, способные изобретать эти нововведения, а также регулировать процесс их работы.

Второй вопрос нуждается в поиске равновесия между сохранением конфиденциальных цифровых данных и становлением больших данных в качестве новейшего ресурса экономики. Порывом к нахождению новых способов, обеспечивающих рост благосостояния общества и экономики, является появление возможностей сбора и обработки данных большого объема³. Обработка и использование результатов таких данных в цифровом виде способствует росту эффективности различных видов производства, технологий, многофункционального оборудования, продажи и доставки товаров и услуг⁴.

Что касается третьего вопроса, необходимо подчеркнуть, углубленное проникновение цифровых технологий в различные сферы общества приводит к созданию новых возможностей регулирования информационным пространством каждого из нас⁵. Данный процесс может повлиять на утрату людьми контроля над своими данными, но также создание новейшей среды, содержащей в себе цифровые платформы для различных видов деятельности. Вся зависит от логического и правильного использования человеком цифровой среды, настраиваемой при помощи искусственного интеллекта.

³ Доклад о цифровой экономике 2019. Создание стоимости и получение выгод: последствия для развивающихся стран. ООН. 2019. Женева. - [Электронный ресурс]. URL.: https://unctad.org/system/files/official-document/der2019_overview_ru.pdf (дата обращения: 25.03.2023).

⁴ Стратегия развития информационного общества в РФ на 2017–2030 гг. [Электронный ресурс]. URL.: <http://kremlin.ru/acts/bank/41919> (дата обращения: 25.03.2023).

⁵ Зверева Т.В. Экономические риски цифровой экономики // Проблемы анализа риска. 2017. Т. 14. № 6, С. 22–29.

Далее рассмотрим задачи цифровизации в сфере занятости. Первой и важнейшей задачей не только цифровизации, но и всех направлений в области занятости, является повышение производительности труда.

Данное направление является проблемным во всех странах, ведь в нем состоит наибольший интерес. От производительности труда зависят экономические и социальные показатели. Показатель демонстрирует, сколько денег в ВВП приносит час работы человека.

В России в целях увеличения роста производительности труда, особенно в субъектах и регионах, реализуется национальный проект «Производительность труда и поддержка занятости». Его основными направлениями являются: создание нового высокопроизводительного рабочего места путем внедрения новейших технологий и модернизации основных имеющихся фондов при необходимости полного технологического обновления производственных процессов, мониторинга производительности труда в динамике, формирование кадрового состава, соответствующего условиям работы и обладающего цифровой грамотностью, обеспечения безопасного сбора и хранения информации за счет укрепления информационно-коммуникационной инфраструктуры на базе отечественного программного обеспечения⁶.

Стоит также отметить, что главным двигателем производительности труда неизменно остается научная основа и высококвалифицированные кадры, которые должны управлять и следить за, казалось бы, совершенными технологиями⁷. Цифровизация требует огромных научных вложений, которые осуществляются только за счет образованных и компетентных специалистов.

Вторая, немаловажная задача – совершенствование условий труда. В первую очередь здесь надо говорить о безопасности условий труда⁸. Внедрение цифровых технологий позволяет заменять человеческий труд во многих опасных, тяжелых или же мелких работах, где требуется высокая концентрация внимания. В данном направлении нужно сказать о введении, например, электронного документооборота и дистанционного выполнения трудовых функций в целом. Такая система предоставляет человеку определенный выбор, конечно же, в зависимости от рода его деятельности и профессии. В настоящее время становится возможным работать в удобных для работника условиях, которые он определяет самостоятельно. Следовательно, в значительной степени повышается уровень безопасности труда, так как безопасность, по нашему мнению, заключается не только в защите работника от внешних опасностей, которые могут следовать за ним в результате его профессиональной деятельности, но и в защите здоровья человека, которое может ухудшиться вследствие перенагрузок, тяжелых моральных условий и тому подобных факторов.

Электронный документооборот также позволяет улучшить положение работников⁹, труд которых связан с большим количеством «бумажной работы». Современные технологии могут помочь систематизировать и ускорить процесс ведения делопроизводства, а также снизить риск ошибок, причиной которых является «человеческий фактор». К тому же, ускоряется поиск необходимой информации, что может повысить производительность труда.

⁶ Кумаритова З.А., Ситихова Т.Е. Повышение производительность труда в условиях цифровизации экономики России. - [Электронный ресурс]. URL.: <https://cyberleninka.ru/article/n/povyshenie-proizvoditelnosti-truda-v-usloviyah-tsifrovizatsii-ekonomiki-rossii/viewer> (дата обращения: 25.03.2023).

⁷ Радостева М.В. К вопросу о производительности труда. [Электронный ресурс]. URL.: <https://cyberleninka.ru/article/n/k-voprosu-o-proizvoditelnosti-truda-2/viewer> (дата обращения: 25.03.2023).

⁸ Днепровская Н.В., Макаренко Е.В. Актуальные задачи цифровизации в сфере занятости. - [Электронный ресурс] URL.: <https://publications.hse.ru/pubs/share/direct/501521587.pdf> (дата обращения: 25.03.2023).

⁹ См.: Потапова А.В. Потапова Н.Д. К вопросу о цифровизации трудовых отношений: теоретические и практические аспекты. Цифровое право. 2021. Т. 2. № 2. С. 45-64; Потапова Н.Д. Цифровизация трудовых отношений: учебное пособие / Н. Д. Потапова; Северо-Западный институт (филиал) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА). Вологда, 2022. 87 с. ISBN 978-5-6048781-5-6. <https://vfmgua.ru/nauka/nauchnyie-publikaczii/uchebnyie-posobiya>

Третья задача – усложнение управленческих отношений. Усложнение деловой среды имеет большое значение для организаций и предприятий. В современных условиях данное направление нельзя игнорировать, ведь от этого зависит эффективность работы и выполнение поставленных профессиональных целей. Из этого можно сделать вывод, что цифровизация этой области неразрывно связана с повышением производительности труда.

Как уже отмечалось, внедрение новых технологий позволяет упростить производственный процесс, документооборот и улучшить положение самих работников. Усложнение управленческих отношений, связанное с появлением различных инноваций, также направлено на каждую из названных сфер. Кроме того, между организациями, предприятиями и их работниками происходит конкуренция, которая стимулирует внедрение цифровых технологий, которые впоследствии окажут позитивное влияние на существование и функционирование этих организаций и предприятий.

Как и любое явление, оказывающее влияние на какую-либо сферу жизнедеятельности общества, цифровизация имеет не только положительное, но и отрицательное значение.

Цифровизация открывает перспективы формирования новых цифровых ресурсов для экономики, а также позволяет достигать новых экономических эффектов. Такие нововведения преподносят обществу новые дилеммы, нуждающиеся в обсуждении и поиске путей решения, благоприятных для общества.

Инновации могут быть средством развития дополнительных аспектов занятости и адаптации к условиям современного рынка труда, а с другой стороны – ограничивают иные категории работников в возможностях проявлять и реализовывать свои профессиональные навыки, которые вследствие технологических изменений утрачивают свою актуальность и значимость. Также в этом направлении можно сказать о высокой конкуренции с образованием.

Новейшее оборудование и автоматизированные системы, несомненно, позволяют облегчать рутинный труд, повышать производственные показатели, улучшать условия труда. В этом состоит наиболее важное значение данного явления. По нашему мнению, цифровизация имеет более положительное значение, особенно в современном мире, цифровизация способна вывести различные сферы общественной жизни на новый уровень.

Третьякова Виктория Михайловна – обучающаяся магистратуры Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина

Научный руководитель:

Богданов Дмитрий Евгеньевич – доцент, профессор кафедры гражданского права и гражданского процесса Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина, доктор юридических наук

Институт несостоятельности (банкротства) в условиях цифровизации

Развитие информационных технологий, как одно из составляющих цифровой экономики, находит свое отражение в отдельных институтах права. Цифровые технологии используются в деле о несостоятельности (банкротстве) юридических на всех стадиях.

Законодательство, регулирующее несостоятельность (банкротство) юридических лиц, состоит из следующих основополагающих нормативно-правовых актов, а именно Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», Федерального закона от 30.12.2008 № 296-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)», Приказа Минэкономразвития России от 05.04.2013 № 178 «Об утверждении Порядка формирования и ведения Единого федерального реестра сведений о фактах деятельности юридических лиц и Единого федерального реестра сведений о банкротстве и Перечня сведений, подлежащих включению в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве» и Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве».

Стоит отметить, что юристы и ученые считают, что действующее банкротное законодательство в Российской Федерации устарело, а потому нуждается в обновлении.

Существуют основные виды цифровых технологий, существующие в процедурах банкротства, а именно: подача документов в арбитражный суд в электронной форме, формирование и ведение Единого федерального реестра сведений о банкротстве (далее – ЕФРСБ), ведение реестра требований кредиторов в электронной форме и реализация имущества должника посредством электронных торгов.

Обращение с заявлением в арбитражный суд о признании должника несостоятельным (банкротом) возможно с использованием информационных технологий, позволяющих представить в арбитражный суд заявление и прилагаемые к нему документы в электронной форме. Информация о принятии заявления размещается судом на официальном сайте суда в сети Интернет.

Статьей 28 Федерального закона от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)») регулируется порядок раскрытия информации по делу о банкротстве¹.

ЕФРСБ представляет собой федеральный информационный ресурс и является частью Единого федерального реестра о фактах деятельности юридических лиц. Формируется и ведется реестр в электронной форме посредством включения в него сведений юридическими лицами, регистрирующим органом, арбитражными управляющими, саморегулируемыми организациями, органом по контролю (надзору), организаторами торгов, операторами электронных площадок и иными лицами².

¹ Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127-ФЗ URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39331/ (дата обращения: 17.04.2023) Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

² Приказ Минэкономразвития России от 05.04.2013 № 178 «Об утверждении Порядка формирования и ведения Единого федерального реестра сведений о фактах деятельности юридических лиц и Единого федерального реестра

Ведение ЕФРСБ основано на принципе публичности, т.е. информация является открытой и общедоступной. Данные сведения можно распространять без каких-либо ограничений, что способствует свободному получению данных о контрагентах для оценки рисков в сотрудничестве с ними.

Основными публикуемыми сведениями в ЕФРСБ являются о введении процедур банкротства, о прекращении производства по делу о банкротстве, об утверждении, отстранении или освобождении арбитражного управляющего, об удовлетворении заявлений третьих лиц о намерении погасить обязательства должника, об отмене или изменении сведений и (или) содержащих указанные сведения судебных актов, о результатах соответствующей процедуры (отчет), субсидиарная ответственность и взыскание убытков с контролирующих должника лиц, о проведении собрания кредиторов и результаты собрания кредиторов и т.д.

Включение сведений в ЕФРСБ производит, как правило, арбитражный управляющий, если законом не установлено внесение сведений иным лицом. Сведения об освобождении или отстранении арбитражного управляющего, о признании его действий (бездействия) незаконными, о взыскании убытков могут быть включены в реестр саморегулируемой организацией арбитражных управляющих, если в течение месяца со дня вынесения судебного акта он не исполнил своей обязанности (абз. 5 п. 5 ст. 28 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»)³.

Кроме того, одним из направлений развития цифровых технологий в Российской Федерации является ведение реестра кредиторов в электронной форме. Реестр требований кредиторов представляет единую систему записей о кредиторах, которая содержит определенные сведения о кредиторе (п. 1 Правил ведения реестра)⁴.

Реестр в электронной форме позволяет арбитражному управляющему оперативно использовать сведения о кредиторах, размере их требований, основаниях возникновения требований, очередности удовлетворения требования, исключении требования из реестра.

Продажа имущества должника производится на торгах, которые проводятся в электронной форме, что предполагает использование цифровых технологий на всех стадиях подготовки, организации и проведения торгов.

Обмен информацией, связанной с регистрацией на электронной площадке, представлением и рассмотрением заявок на проведение торгов, иной информацией производится с помощью средств, предусмотренных программно-аппаратным комплексом сайта электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети Интернет⁵.

Подробнее анализируя возможность оптимизации процессов для лиц, участвующих в деле о банкротстве, следует упомянуть следующие популярные информационные площадки: Bankro.TECH и «Помощник арбитражного управляющего».

Основными направлениями деятельности сервиса Bankro.TECH являются автоматизация ведения банкротных дел, а также электронные собрания и комитеты кредиторов. Сервис запустил электронные комитеты кредиторов, благодаря ему можно поучаствовать в заседании комитета, не выходя из дома, прямо с мобильного телефона. Также в Bankro.TECH любого контрагента можно поставить на мониторинг: при появлении информации, связанной с

сведений о банкротстве и Перечня сведений, подлежащих включению в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_149463/ (дата обращения: 17.04.2023) Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

³ Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127-ФЗ URL: https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39331/ (дата обращения: 17.04.2023) Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁴ Постановление Правительства РФ от 09.07.2004 № 345 «Об утверждении Общих правил ведения арбитражным управляющим реестра требований кредиторов» URL: <https://base.garant.ru/187207/> (дата обращения: 17.04.2023) Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

⁵ *Ершов Д.В.* Правовая природа и соотношение порядка проведения торгов в электронной форме и порядка продажи имущества должника / *Д.В. Ершов* // Предпринимательское право. 2019. № 1. С. 46 - 53. Текст : непосредственный.

банкротством, поступает уведомление на телефон в течение одного рабочего дня. На портале можно отследить не только банкротство юридических лиц, но и банкротство граждан.

Программа «Помощник арбитражного управляющего» предназначена для арбитражных управляющих, их помощников и компаний, осуществляющих сопровождение процедур банкротства. В ней содержатся добавление собственных шаблонов документов, импорт данных из MS Excel и 1С, нормативно-правовая база по банкротству, разграничение прав пользователей в программе, которые существенно снижают объем печатной работы арбитражного управляющего.

Можно выделить следующие преимущества применения информационных технологий в банкротстве:

- в части повышения эффективности процессов: повышение скорости и простота размещения информации, снижение затрат на размещение информации (отсутствие почтовых затрат, расходования расходных материалов, возможность хранения документов в электронной форме, а не в шкафах офисных помещений);
- для пользователей информации: уменьшение времени поиска информации, оперативный доступ ко всем документам;
- изменения в ролевых моделях поведения участвующих в процессе лиц: информационная открытость процедур банкротства, позволяющая пресечь совершение правонарушений в процедурах банкротства, а также снижение вероятности манипулирования результатами торгов из-за человеческого фактора;
- влияние на экономику: оценивание рисков кредитования организаций, предоставление иных мер поддержки кризисным предприятиям.

Также существуют проблемы, с которыми можно столкнуться при цифровизации процедур несостоятельности (банкротства):

- цифровизация требует огромных материальных затрат: создание подобных сервисов могут себе позволить только «гиганты» рынка;
- консервативность рынка: малая часть участников гражданского оборота готова перестроиться и внедрить в свою работу новые технологии;
- часть специалистов рискуют остаться без рабочих мест: сервисы автоматизируют рутинную работу, которой занимались помощники и младшие юристы⁶.

Таким образом, использование цифровых технологий в деле о несостоятельности (банкротстве) позволяет мгновенно распространять среди участников необходимую информацию, что значительно облегчает принятие необходимых решений.

⁶ Лошкарев А.В., Божко А.П. Влияние цифровых технологий на оптимизацию производств по делам о несостоятельности (банкротстве)//Юридические науки. 2020. С. 120-123. Текст: непосредственный.

Цветков Роман Геннадьевич - обучающийся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Жариков Андрей Анатольевич - доцент кафедры
предпринимательского и трудового права Северо-
Западного института (филиала) Университета
имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат
юридических наук, доцент

Влияние цифровой экономики на предпринимательство

Актуальность проблемы развития цифровой экономики и внедрения технологий остается активно обсуждаемой, так как единая теоретико-методологическая база исследования данного направления только формируется и до конца не проработана, это дает толчок к ее глубокому анализу и изучению. На сегодняшний день характерно формирование системы информатизации общества, массовое внедрение информационных технологий во многие сферы жизнедеятельности. В условиях формирования цифровой экономики как никогда актуально изучение перспектив развития предпринимательства. Внедрение цифровых технологий в экономику, использование стандартизированных информационных технологий, увеличение количества занятых в информационном секторе позволят повысить конкурентоспособность страны и качество жизни людей, создать условия для высокотехнологичного бизнеса¹.

Россия в полной мере подвержена общемировым тенденциям в области развития цифровых технологий. Нам предстоит столкнуться со всеми последствиями цифровизации, которые уже сейчас порождают коренные изменения моделей экономической деятельности и социальной жизни в ведущих странах. И чем быстрее темп внедрения цифровых технологий, тем сложнее задачи управления становлением цифровой экономики.

На сегодняшний день развитие цифровой экономики России находится на довольно низком уровне по сравнению с другими странами, однако несмотря на нестабильную экономическую ситуацию, наблюдается улучшение в сфере предпринимательства, где происходит инвестирование в создание новых каналов взаимодействия с клиентами с использованием цифровых технологий. Фундаментом для этого стала Программа развития цифровой экономики в Российской Федерации до 2035 года и реализуемый с конца 2018 г. и до конца 2024 г. национальный проект «Цифровая экономика Российской Федерации»².

Предпринимательство - важное составляющее цифровой экономики, так как оно обладает быстрой реакцией на изменения, гибкостью. Цифровая трансформация затрагивает предпринимательство во всех отраслях экономики, что приводит российскую экономику к росту конкуренции на внутренних и внешних рынках. При высокой конкурентной борьбе на рынке предпринимателям зачастую приходится прибегать к внедрению инноваций и цифровых технологий в деятельность. Крупные предприятия сложнее и медленнее принимают в процесс своей деятельности различные стандарты цифровой экономики, поэтому цифровая экономика должна начинать свое развитие с малых предприятий. С другой стороны, не все предприниматели малого бизнеса заинтересованы в новых технологиях, а также не обладают достаточным количеством денежных средств для разработки новых цифровых технологий для своего производства.

Внедрение цифровых технологий в операционную деятельность малых форм бизнеса выступает актуальной задачей, решить которую они способны лишь при участии государства.

¹ Государственная поддержка малого предпринимательства в условиях цифровой экономики: монография / Е.Б. Хоменко, И.В. Матвеева, Л.А. Ватутина. М.: РУСАЙНС, 2020. С. 6.

² Паспорт национальной программы «Цифровая экономика Российской Федерации» / Правительство России: офиц. сайт, 2019. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://government.ru/info/35568/> (дата обращения 29.03.2023)

Неоспорим и тот факт, что ограниченность финансовых ресурсов зачастую мешает бизнес-структурам активно внедрять цифровые технологии.

Перспективы развития цифрового предпринимательства является условием решения следующих проблем:

- Формирование конкурентных, цивилизованных рыночных отношений, способствующих лучшему удовлетворению потребностей населения и общества;
- Расширение ассортимента и повышения качества товаров, работ и услуг. Стремясь к удовлетворению запросов потребителей, цифровое предпринимательство способствует повышению их качества.
- Приближение производства товаров, работ и услуг к конкретным потребителям.
- Содействие структурной перестройке экономики. Цифровое предпринимательство придает экономике гибкость, мобильность и маневренность³.

Поэтому, можно сказать, что перспективы цифрового предпринимательства напрямую зависят от решения перечисленных проблем. Основным фактором развития является разносторонняя система мер государственной поддержки на всех уровнях государственного управления. Все в большей степени актуальной становится необходимость разработки программ развития цифрового предпринимательства на муниципальном уровне.

Цифровая экономика имеет множество инструментов, помогающих предпринимательству развиваться. Например, быстрый доступ к информации посредством сети Интернет позволяет предпринимателям и всему персоналу быстро получать новые знания, затрачивая при этом минимальное количество денежных средств.

Также развитие цифровых технологий привело к появлению новых способов рекламы, продвижения бизнеса и снижению издержек на это за счет использования социальных сетей, сайтов с объявлениями, собственных сайтов компании и интернет-магазинов.

Популярность начали приобретать маркетплейсы, особенно сильно этот тренд усилился в период пандемии. Маркетплейс - торговая площадка с большой аудиторией и готовой инфраструктурой для онлайн-продаж: можно размещать карточки своих товаров в каталогах, принимать оплату онлайн, тем самым заниматься учетом финансов, аналитикой, следить за показателями эффективности бизнеса и собирать статистику, разрешать спорные ситуации с покупателями по стандартизованным алгоритмам. Кроме того, многие маркетплейсы предлагают предпринимателям услуги логистики.

Малый и средний бизнес на подобных площадках получает опыт и некоторое упрощение процесса продажи. Если только заходишь на рынок, то можно построить всю дистрибуцию через площадки и не думать о создании собственного отдела продаж. Маркетплейсы самостоятельно привлекают трафик, и на подобные сайты заходят миллионы пользователей, которые идут за определенными товарами, не надо тратить силы для привлечения пользователей.

Сейчас на практике остаются сложности с адаптацией антимонопольного законодательства к работе маркетплейсов. Из-за того, что площадки работают только в интернете, регуляторам по всему миру тяжело определить границы их рынка.

Другая проблема в том, что положения закона «О защите прав потребителей» не регулируют порядок работы маркетплейсов. Потому каждая торговая площадка по-своему взаимодействует с предпринимателями и потребителями. Покупатели зачастую находятся в непредсказуемом положении из-за хаотичных правил разных онлайн-площадок. Кроме того, законодательство никак не затрагивает и проблему технических сбоев на интернет-площадках, которые прямо или косвенно влияют на судьбу заключенного договора купли-продажи.

Существует довольно много цифровых технологий, которые в перспективе будут оказывать все большее влияние на жизнь человека и, соответственно, скажутся на развитии

³ Малое предпринимательство и цифровая экономика: перспективы и проблемы / В.Ю. Буров, Г.Л. Багиев, Е.Б. Дондокова [и др.]; под науч. ред. В.Ю. Бурова, Г.Л. Багиева; Забайкал. гос. ун-т. Чита: ЗабГУ, 2018. С. 26.

законодательства. Прежде всего это облачные технологии, Интернет вещей, большие данные и цифровые валюты.

Облачные технологии уже широко используются, представляя собой систему сетевого доступа к общему объему информации, находящейся в удаленном доступе.

Цифровые (электронные) валюты - уже реальность нашего времени. Базовое понятие цифровой валюты, порядок выпуска и организации обращения предусмотрены федеральным законом от 31.07.2020 № 259-ФЗ «О цифровых финансовых активах, цифровой валюте и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». Цифровая валюта представляет собой не права, а имущество. В российском законодательстве отсутствует понятие «криптовалюта» и наиболее близким по значению ему является понятие «цифровая валюта». В этой связи М.А. Егорова обоснованно отмечает, что пока непонятно, как соотносятся цифровые права и криптовалюта. Поэтому, их отождествлять преждевременно. Но высказывается предположение о том, что в будущем криптовалюту можно также будет отнести к иному имуществу.

Банк России анонсирует концепцию цифрового рубля - третьей Формы российской национальной валюты наряду с наличными и безналичными рублями. По свидетельству Е. Д. Суворова, цифровые рубли представляют собой уникальные цифровые коды (токены), находящиеся в цифровых кошельках клиентов на платформе цифрового рубля⁴.

Развитие технологии блокчейна, которая была создана именно для первой криптовалюты - биткойна, позволило применять ее самостоятельно. Данная технология в будущем должна стать одной из самых востребованных в предпринимательских отношениях, как вертикальных, так и горизонтальных. Блокчейн основан на том, что данные многократно продублированы и хранятся в распределенной сети, искажение их практически невозможно: каждая запись содержит истории изменений. Технология начинает применяться в страховом деле, при фиксации авторских прав, например, NFT.

Тенденция российского законодательства последних лет - реестризация. Именно блокчейн способен качественно изменить многие реестры - ЕГРЮЛ, ЕГРИП, проверок субъектов малого и среднего предпринимательства и т.д. Причем в будущем вполне возможно создание коммерческих аналогов государственных реестров, сращивание их со справочными правовыми системами. Развитие последних на основе когнитивных технологий приведет к созданию полноценных роботов-юристов. А для этого требуется развитие искусственного интеллекта.

С правовой точки зрения, искусственный интеллект - комплекс технологических решений, позволяющий имитировать когнитивные функции человека (включая самообучение и поиск решений без заранее заданного алгоритма) и получать при выполнении конкретных задач результаты, сопоставимые, как минимум, с результатами интеллектуальной деятельности человека⁵.

В предпринимательстве, искусственный интеллект имеет широкий спектр применения. Например, автоматизировать привычную всем рабочую рутину или собирать и обрабатывать данные о клиентах, покупателях и партнерах; находить информацию о возможных рисках и уязвимостях при осуществлении компанией или индивидуальным предпринимателем своей деятельности.

По мере развития технологий искусственного интеллекта, их распространения они становятся императивом для компаний, которые хотят сохранить конкурентоспособность на рынке.

Технологии искусственного интеллекта на сегодняшний день не достигли пика своего развития, но уже сейчас значительно упрощают работу компаний и отдельных предприятий.

⁴ Суворов, Е. Д. Применение принципов договорного права к договорным отношениям, осложненным цифровым элементом / Е. Д. Суворов // Lex Russica (Русский закон). 2022. Т. 75. № 1(182). С. 111.

⁵ Указ Президента РФ от 10.10.2019 N 490 "О развитии искусственного интеллекта в Российской Федерации" (вместе с "Национальной стратегией развития искусственного интеллекта на период до 2030 года") // "Собрание законодательства РФ", 14.10.2019, N 41, ст. 5700

Например, данные, которые собираются по отдельности различными способами, искусственный интеллект преобразует в цельную информацию для принятия оперативных решений и совершенствования предпринимательской деятельности. Искусственный интеллект позволит сократить издержки на рутинные операции финансового сектора, показать, какими ресурсами для какого направления своего бизнеса мы обладаем⁶.

С учетом этого можно сказать, что роботы станут чрезвычайно полезными в повседневной жизни обычного предпринимателя.

Таким образом, искусственный интеллект не рассматривается в качестве замены человеческому интеллекту. Напротив, это важный вспомогательный инструмент и защитник вашей деятельности, бизнеса и бизнес-идеи.

Подводя итоги, можно с уверенностью сказать, что в России уже началась цифровая трансформация предпринимательства. Но большинство предприятий остаются традиционными, использующими в работе лишь некоторые цифровые технологии, не переделывающими всю структуру бизнеса. Для многих — это слишком дорого, другие боятся киберпреступности, третьи не находят подходящих именно для их бизнеса технологий. Для стимулирования компаний необходимо участие государства, которое могло бы позаботиться и об информационной безопасности, и об инвестировании научных исследований, и о подготовке кадров для цифрового предпринимательства. Кроме того, проблемы законодательного регулирования, сдерживают процесс развития и внедрения, вследствие чего полный переход к цифровой экономике затруднен.

⁶ Морхат П.М. *Искусственный интеллект: правовой взгляд*. М.: Буки Веди, 2017. С. 206

Чурилов Алексей Юрьевич - аналитик научно-образовательного центра «Интеллектуальная собственность и интеллектуальные права» Юридического института Национального исследовательского Томского государственного университета, кандидат юридических наук

Отдельные вопросы правового регулирования использования технологии блокчейн в предпринимательской деятельности

В настоящее время все больше и больше организаций как в России, так и за рубежом стараются встроить технологию блокчейн в свою бизнес-модель. Блокчейн – это инновационная технология хранения и передачи информации, которая использует криптографические механизмы для обеспечения безопасности и целостности данных. Одним из главных преимуществ использования блокчейна является возможность создания децентрализованных систем, которые не требуют посредников и обеспечивают прямую связь между участниками. Это существенно снижает затраты на проведение транзакций и устраняет многие проблемы, связанные с возможным мошенничеством или потерей данных. Децентрализованная структура блокчейн позволяет устранить проблему «единой точки отказа» – случая, когда из-за неполадок на едином сервере, полностью прекращается функционирование всей информационной архитектуры организации – что обеспечивает высокий уровень безопасности и защиты от кибератак. Система блокчейн также гарантирует прозрачность и общедоступность данных, что улучшает их достоверность и поддерживает доверие пользователей. Криптографические алгоритмы, на основе которых функционирует технология блокчейн, позволяют обеспечить безопасность информации и исключить возможность ее произвольного изменения либо удаления как третьими лицами, так и участниками. Это особенно важно в сфере банковской деятельности, где обеспечение защиты данных – это один из приоритетов как государства, так и предпринимателей. Применение технологии блокчейн также может быть полезным в сферах снабжения и логистики, корпоративного управления, управления активами и так далее. Системы на основе технологии блокчейн могут использоваться для контроля перемещения физических товаров, а также для контроля как скорости, так и самого факта доставки. Это может ускорить процессы и снизить затраты на логистические услуги. Многие организации уже применяют технологию блокчейн в своих бизнес-моделях. Например, компания Walmart использует блокчейн для отслеживания свежести продуктов и управления цепочкой поставок. Логистическая компания DHL применяет блокчейн для обеспечения прозрачности и безопасности при перевозке грузов¹.

Первоначально, блокчейн технология получила свое развитие в качестве криптовалюты и в настоящее время занимает третье место в мире по количеству совершенных операций². Центральный Банк РФ также разрабатывает систему «цифрового рубля», которая будет функционировать с использованием технологии блокчейн.

Еще одним примером применения технологии блокчейн являются смарт-контракты. Смарт-контракт можно определить как соглашение двух или более лиц в виде их единого волеизъявления, существующее в сети блокчейн или иной распределенной сети в форме

¹ Более подробно см., Churilov A.Yu. Legal regulation and application of blockchain technology in the civil law of the Russian Federation // Compusoft. 2020. Т. 9. № 6. С. 3733–3742. текст непосредственный.

² Marcella Arthur. Bitcoin Soars but Will Security Risks Spark Greater Regulation? // Cyber Defense Magazine. 2021. № 2. Р. 98—100. текст непосредственный.

программного кода, направленное на установление, изменение или прекращение обязательственного правоотношения, права и обязанности сторон в котором будут исполняться автоматически без необходимости отдельного волеизъявления сторон договора³. Смарт-контракты могут быть использованы в бизнесе для автоматизации различных процессов, минимизации транзакционных издержек и повышения безопасности при выполнении обязательств, возникающих из договоров.

Активно развивающимся направлением использования блокчейна является создание невзаимозаменяемых токенов (NFT⁴), посредством которых, по утверждению исследователей и разработчиков этой технологии, можно осуществлять передачу различных, в частности цифровых, благ.

NFT — это цифровой актив, который использует технологию блокчейн для создания уникального и неизменяемого записи в виде цифрового токена. Блокчейн используется для создания, хранения и передачи NFT, а также для записи истории их использования. Технология блокчейн гарантирует, что каждый NFT уникален и что его история использования сохранена и доступна для всех участников. В отличие от других токенов, которые являются взаимозаменяемыми и могут быть обменены на другие токены с одинаковой стоимостью, NFT является уникальным и не может быть заменен на другой токен. С технической точки зрения, NFT — это элемент смарт-контракта, благодаря которому контракт обладает признаком невзаимозаменяемости — свойством отличимости или идентифицируемости, позволяющем на технологическом и правовом уровне отличать один токен от другого, что и позволяет опосредовать переход прав на объект от одного лица к другому⁵.

NFT используется для представления цифрового контента, такого как изображения, видео, аудио и даже виртуальных объектов в играх. Каждый NFT имеет свой уникальный идентификатор, который делает его отличным от других токенов — это позволяет создавать коллекционные предметы, которые можно продавать и покупать на аукционах и рынках NFT. Невзаимозаменяемые токены стали популярными в последние годы благодаря возможности создания и оборота цифровых произведений искусства с использованием технологии блокчейн.

Вместе с тем, важно понимать, что NFT не представляет собой непосредственно объект — результат интеллектуальной деятельности, а является лишь цифровой записью о его существовании в определенный момент времени. В этой связи очевидно, что NFT токен не является воплощением соответствующего результата интеллектуальной деятельности, а его переход от одного лица другому не влечет за собой перехода исключительных прав на связанный с ним результат. Более того, при создании токена на основе оригинала произведения (цифровизация, или, более точно, токенизация произведения) может быть нарушено исключительное право на произведение. Как справедливо отмечается в науке, процесс создания NFT должен быть сопряжен с самостоятельной творческой деятельностью автора, приведшей к оригинальному результату, который и превращается в NFT, или с получением согласия автора/правообладателя на использование его произведения в составе NFT — т. е. создателю NFT потребуется разрешение правообладателя объекта авторских прав на произведение, которое он встраивает в NFT⁶. Это связано с тем, что в состав исключительного права автора, в соответствии со ст. 1270 ГК РФ, входит право на воспроизведение, т.е. то есть изготовление

³ Чурилов А.Ю. Правовое регулирование применения технологии блокчейн: монография. М.: Юстицинформ, 2021. 152 с. текст непосредственный.

⁴ Non-fungible token.

⁵ Чурилов А. Ю. Правовое регулирование оборота невзаимозаменяемых токенов: проблемы и перспективы // Хозяйство и право. 2022. № 1. С. 64–75. текст непосредственный.

⁶ Шахназаров Б. А. NFT как способ фиксации имущественных и личных неимущественных прав в условиях цифровизации общества // Право и цифровая экономика. 2022. № 3. С. 12–21. текст непосредственный.

одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко- или видеозаписи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения. Превращение или оцифровка существующего произведения в NFT будет представлять собой воспроизведение произведения и, как следствие, в отсутствие заключенного лицензионного договора (или договора об отчуждении исключительного права) с правообладателем может повлечь за собой нарушение исключительного права. Таким образом, использование NFT для оборота прав на результаты интеллектуальной деятельности влечет за собой необходимость возникновения сложных договорных связей, что вряд ли, вопреки мнению ряда авторов, будет способствовать широкому применению технологии блокчейн при организации оборота прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Перспективным направлением использования NFT токенов является контроль прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности при условии их депонирования в организации, которая является оператором платформы, на которой размещаются NFT-токены. Такое способ контроля за правами особенно актуален для крупных организаций, в которых создается много результатов интеллектуальной деятельности, права на которые возникают независимо от регистрации, в связи с чем их учет зачастую затруднителен. Необходимо подчеркнуть, что депонирование не будет являться нарушением исключительного права – как отмечает Верховный суд РФ, само по себе хранение материального носителя, в котором выражен объект авторского права, без цели введения его в гражданский оборот не является самостоятельным способом использования произведения, в связи с чем такое хранение не требует специального согласия правообладателя⁷. После депонирования автору будет создаваться NFT токен, фиксирующий факт создания и депонирования им произведения в систему соответствующей организации, с указанием правообладателя. И при переходе прав, новому правообладателю будет передаваться и NFT-токен с последующей записью в системе блокчейн организации. Таким образом, будет решено сразу несколько проблем – проблема определения автора и правообладателя соответствующего результата интеллектуальной деятельности и проблема учета прав и коммерциализации соответствующих результатов интеллектуальной деятельности. Свидетельство о депонировании, потенциально, может являться одним из тех документов, на основании которых будет осуществляться постановка на учет результатов интеллектуальной деятельности, особенно объектов авторского права, как нематериального актива.

Подводя итог, следует заключить, что несмотря на то, что блокчейн является довольно новой технологией, он уже нашел широкое применение в различных областях. Применение блокчейн в предпринимательской деятельности позволяет создавать децентрализованные системы, упрощать и ускорять процессы, повышать прозрачность и обеспечивать безопасность. Технология блокчейн открывает новые возможности для бизнеса и может стать ключевым фактором успеха в будущем при условии формирования соответствующего правового регулирования. Для системы оборота прав на результаты интеллектуальной деятельности блокчейн позволит не только минимизировать издержки, связанные с оформлением перехода прав, но и позволит гораздо проще идентифицировать автора или правообладателя.

⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2019. № 7. текст непосредственный.

КРУГЛЫЙ СТОЛ

«АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ АДМИНИСТРАТИВНОГО И ФИНАНСОВОГО ПРАВА»

Дербин Юрий Владимирович,
обучающийся Северо - Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Давыдов Андрей Алексеевич,
обучающийся Северо - Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Научный руководитель:
Самойличенко Екатерина Евгеньевна, доцент
кафедры социально-гуманитарных дисциплин и
правовой информатики Северо-Западного
института (филиала) Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА)

Цифровой рубль: внедрение в национальную платежную систему России, проблемы и перспективы

Современные политические и социально-экономические условия существования и развития финансовых систем, сформированные интеграцией высоких технологий в жизнь общества и функционирование государства, требуют внедрения более совершенных инструментов осуществления тех или иных операций в режиме реального времени. Развитие подобных информационных инструментов началось недавно, вместе с выходом на потребительский рынок высокотехнологичных вычислительных машин и удешевлением полупроводниковых технологий, массовой доступностью телекоммуникационных систем. Так, в 90-е годы XX века, мировая фондовая система обрела возможность мгновенной передачи данных для совершения торговых операций, появился принципиально новый способ совершения сделок, без непосредственного присутствия отдельных инвесторов.

Ситуация, которая сложилась на данный момент не только в торгово-финансовых отношениях, но и во всем цивилизованном мире, подталкивает современный капиталистический мир к все более широкому внедрению финансовых технологий, позволяющих совершать торговые операции в удаленном режиме. Онлайн оплата товаров и услуг тесно вошла в жизнь обывателя. В ближайшем будущем станет возможным цифровизировать более сложные социальные институты. Образование, медицина и правосудие уже частично осуществляются в дистанционном режиме. В этих условиях, совершение любых юридически-значимых действий без личного присутствия человека, но при его полной верификации, переходит грань между фантастикой и реальностью.

В частности в нашей стране, по инициативе Президента Российской Федерации был запущен проект “Цифровая экономика”, который, согласно плановым показателям, реализуется с 2019 по 2024 годы. Это перспективное направление создания удобной цифровой инфраструктуры, которое позволит увеличить безопасность передаваемых данных, ускорит инвестиционные операции, упростит бюрократические механизмы, создаст условия для лучшего мониторинга состояния социально-значимых объектов инфраструктуры и в целом приведет к росту эффективности финансирования всех сфер жизни общества и государства. Все это подразумевает новый этап в развитии денежных отношений. В рамках

данного проекта Центральный Банк России выступил с инициативой создания “Цифрового рубля”¹.

Исходя из определения Центрального Банка, цифровой рубль - это дополнительная форма национальной валюты, которая будет эмитироваться Банком России в цифровом виде.² Предполагается, что цифровой рубль будет объединять в себе свойства наличных и безналичных форм рубля. Например, Солдаткин С.Н. в своей работе пишет: «Возможно так же, что цифровой рубль универсален в плане персонализации, поскольку может эмитироваться как на предъявителя (отличительное свойство наличных денег), так и быть персонализированным (отличительное свойство счетов в коммерческих банках).»³ По своей природе цифровой рубль является уникальным цифровым кодом, который будет храниться на специальном электронном кошельке, передача цифрового рубля будет осуществляться посредством перемещения кода с одного кошелька на другой. С точки зрения обывателя может показаться, что цифровая форма валюты, в современных условиях, не достаточно отвечает требованиям надежности и безопасности. Перечислим основные причины опасений населения.

1. Крупные информационные проекты, как государственные, так и частные, в нашей стране уже сталкивались с проблемой низкого уровня безопасности. Так, сервисы компании “Яндекс”, в которых использовалась онлайн-оплата, не так давно подвергались массированным хакерским атакам, в результате которых происходила утечка баз данных пользователей, в том числе и их платежных данных.

2. В мировой практике отсутствуют полноценные аналоги. На данный момент только несколько государств (Китай, Япония, Эквадор, Индия, Казахстан) имеют только планы по созданию и использованию цифровых валют. Поэтому у нас нет полноценной возможности проанализировать опыт практического функционирования этого средства платежа.

3. Сложная информационная структура. Криптовалюты, хоть и не являются полноценным аналогом цифровых валют, в силу отсутствия материального эквивалента, но все же представляют собой электронные средства платежа и сходны с цифровыми валютами в плане технической реализации, не так давно переживали взлет не только стоимости, но и популярности. Вместе с известностью они породили вокруг себя огромное число предрассудков. Можно сказать, что население нашей страны не слишком доверяет электронным средствам платежа из-за сложной информационной структуры, не вполне понятной природы и плохой репутации сходных средств платежа.

Константин Николаевич Корищенко — российский финансист, заместитель председателя Центрального банка России, в своей работе о вопросах эмиссии цифрового рубля выражает мнение, что “Россия, как страна находящаяся на переднем плане развития электронных платежей, должна не только не отстать от этого процесса (перехода на новый вид денег), но и по возможности следовать темпам внедрения цифровых денег центрального банка, сходных с ее соседями, прежде всего с Китаем.”⁴

Говоря о необходимости идти в ногу с зарубежными партнерами, стоит упомянуть опыт внедрения цифровых валют в мировой практике. Нигерия - первая африканская страна, внедрившая цифровую валюту. В ушедшем году центральный банк Нигерии (CBN) перешел к завершающей стадии тестирования "электронной найры", eNaira. Из-за широкого распространения криптовалют в стране, уровень государственного контроля за финансовой системой существенно упал, именно поэтому возникла необходимость введения цифровой валюты как альтернативы для населения. Несмотря на все усилия властей, проект провалился. Население не спешит пользоваться новой цифровой валютой несмотря на скидки и другие стимулы, это связано с тем, что пользоваться запрещенными

¹ <https://www.interfax.ru/forumspb/564986>

² https://www.cbr.ru/analytics/d_ok/dig_ruble/

³ <https://cyberleninka.ru/article/n/tsifrovoy-rubl-osobennosti-rossiyskoy-modeli-sozdaniya-i-funktsionirovaniya-natsionalnoy-tsifrovoy-valyuty/viewer>

⁴ <https://cyberleninka.ru/article/n/voprosy-emissii-i-obrascheniya-tsifrovogo-rublya/viewer>

криптовалютами гораздо выгоднее, ведь они не подвержены такой высокой инфляции как национальная валюта. Опыт Нигерии вряд ли можно применять к России, в нашей стране нет ни такого широкого распространения криптовалют, ни такой высокой и устойчивой инфляции. Цифровой рубль скорее всего получит популярность прежде всего благодаря удобству и стимулам от государства.

Переходя к вопросу закономерности и обоснованности введения такого финансового инструмента как цифровой рубль, нужно, прежде всего, определить общие положения необходимости введения, по сути, нового денежного знака. Во-первых, будет уместно выявить и проанализировать основные свойства этого инструмента для потребителя. Цифровая валюта должна быть проста в использовании, а ее природа понятна каждому потенциальному пользователю.

Во-вторых, соответствие практической реализации цифрового рубля целям и задачам в области регулирования рынка, которые должны быть достигнуты по средствам введения этого финансового инструмента. Обретет ли цифровой рубль широкое применение? Помешает ли он при этом традиционным финансовым инструментам? Какой из возможных способов его введения окажется предпочтительным?

В-третьих, разработка путей обращения цифрового рубля является важнейшим этапом его внедрения в финансовую систему. В настоящее время предполагается реализация механизма, при котором обращение валюты будет проходить в режиме онлайн/офлайн, что позволит упростить ее использование и избавиться от необходимости подключения к сети Интернет. Само собой, необходимо так же создать безопасную среду в соответствии с настоящим законодательством, для предотвращения несанкционированного вывода средств с кошельков пользователей.

По заявлению ЦБ РФ, преимущества цифрового рубля будут очевидны для всех участников торгово-рыночных отношений. Граждане получают доступ к кошельку через любую финансовую организацию, для них снизятся затраты на операции, повысится доступность финансовых услуг, так же гарантируется высокий уровень безопасности денежных средств. Кроме того, за счет наличия уникальных номеров цифровых рублей, позволяющих отследить их движение, повысится уровень безопасности платежных операций. Для финансового рынка Центральный Банк гарантирует повышение конкуренции на рынке, создание инновационных финансовых сервисов и развитие новой платежной инфраструктуры. Для государства преимущества цифрового рубля состоят в контроле за расходованием бюджетных средств и гарантированная адресная доставка целевых выплат гражданам и бизнесу, снижение издержек на администрирование бюджетных платежей, минимизация операционных рисков, потенциал для упрощения проведения трансграничных платежей.⁵

На начальных этапах, не стоит рассчитывать на полный функционал и широкую доступность цифрового рубля как инновации. Безусловно, будут введены некоторые ограничения в пользовании цифровым рублем для снижения нагрузки на информационные ресурсы, которые могут не располагать достаточными вычислительными мощностями.

Центральный Банк, в своих отчетах, предлагает внедрение нескольких моделей взаимодействия участников финансовой системы в вопросе движения цифровой валюты:

1. ЦБ РФ открывает цифровые кошельки банкам для осуществления межбанковских расчетов.
2. ЦБ РФ открывает и ведет кошельки клиентам на платформе цифровой валюты Центрального Банка, а так же осуществляет расчеты с ними.
3. ЦБ РФ открывает кошельки банкам-посредникам в цифровой валюте Центрального Банка.

⁵ https://www.cbr.ru/analytics/d_ok/dig_ruble/

4. ЦБ РФ открывает и ведет кошельки клиентам на платформе цифровой валюты Центрального Банка.⁶

Данные модели обслуживают основные механизмы взаимодействия с каждым участником финансовой системы - от частного клиента, до межбанковских переводов. Однако, стоит заметить, что подобные модели не являются инновацией и используются в финансовой системе при обороте иных форм валюты.

Таким образом, введение цифрового рубля, в перспективе, сможет положительно отразиться на финансовой системе России, ускорить и упростить множество финансовых процессов. Цифровой рубль станет удобным инструментом для граждан и организаций в осуществлении денежных операций. Введение цифрового рубля обеспечит прозрачность совершаемых операций для государственных структур экономического контроля, поможет в борьбе с коррупцией. Кроме того, России необходимо идти в темпах современного развития мировых финансовых систем, быть готовой к повсеместному применению цифровых валют. На наш взгляд необходимо использовать систему поэтапного введения цифровой валюты, для снижения инвестиционной нагрузки на государство, что особенно важно в столь нестабильное время вызовов и испытаний для нашей страны.

⁶ https://www.cbr.ru/analytics/d_ok/dig_ruble/

Евсейчик Алексей Алексеевич,
обучающийся Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Белов Дмитрий Алексеевич,
обучающийся Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Научный руководитель:

Корепина Анна Викторовна,
заведующий кафедрой административного и
финансового права Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА), кандидат юридических наук

Деятельность органов государственной власти в условиях цифровизации: преимущества и недостатки

С каждым годом внедрение новейших технологий в превалирующее количество сфер жизни общества кажется все более заметным для обывателя – все чаще мы встречаемся с ситуациями, когда удобной альтернативой становится использование касс самообслуживания, отправка денежных средств посредством онлайн-перевода и, конечно же, запись на получение услуг «на расстоянии», электронный документооборот – последние пункты являются особенно полезными, поскольку существенно упрощают процедуру получения желаемого результата, ускоряют и сам процесс. Естественно, цифровизация общественных отношений в целом должна была рано или поздно затронуть и государственное управление – один из основополагающих институтов, который существует в каждой стране; в перспективе, внедрение цифровых технологий позволяет перевести информационную открытость органов государственной власти и органов местного самоуправления на качественно новый уровень, сделать взаимодействие власти и граждан куда более легким и интуитивно понятным. Важность цифровизации для государственной власти Российской Федерации не раз обозначалась и доказывалась: так, в Указе Президента РФ от 07.05.2018 г. № 204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года» подчеркивается приоритет разработки Правительством национального проекта «цифровая экономика» как одного из основных направлений работы государственного аппарата¹; кроме того, подтверждением будет являться и постепенное развитие Портала государственных услуг Российской Федерации, а именно расширение функционала и добавление возможности получения все большего количества услуг электронным способом – к примеру, в январе 2023 года стало возможным оформление электронного полиса ОМС, который действует равно как и документ на физическом носителе². Тем не менее, несмотря на перечисленные достоинства, нужно утверждать и о наличии неких недостатков, которые связаны как с самим процессом цифровизации государственного управления, так и реализацией названных ранее программ, стратегий – в связи с этим целесообразно раскрыть плюсы и минусы деятельности органов

¹ Указ Президента Российской Федерации «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года» от 07.05.2018 № 204 // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_297432/ (дата обращения: 24.04.2023). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

² На «Госуслугах» появилась возможность оформить электронный полис ОМС [Электронный ресурс]. URL: <https://www.rbc.ru/society/09/01/2023/63bc3d7a9a79475fed01b9c6> (дата обращения: 25.04.2023).

государственной власти в условиях цифровизации на конкретных примерах, что позволит подробнее проанализировать указанное явление.

Для начала, необходимо обозначить основные направления развития государственной цифровизации – так, ученые-правоведы выделяют, в первую очередь, государственное управление, взаимодействие государства и граждан, а также взаимодействие государства и бизнеса³. Если касающиеся вертикальных отношений преобразования кажутся наиболее понятными и затрагивают как раз-таки обращение граждан и получение ответа от органов власти, будь то использование электронной формы и обращение через электронную почту или запись через «Госуслуги», то использование современных технологий в государственном управлении в большей части относится к формированию и успешному функционированию электронного правительства – концепции, согласно которой власть осуществляется с преимущественным использованием информационно-коммуникационных технологий в целях обеспечения открытости органов государственной власти. Кроме того, на сайте правительства РФ закреплены основные направления развития электронного правительства, среди таковых – информатизация государственного управления, межведомственное электронное взаимодействие, внедрение технологий безбумажного документооборота в органах власти и управления, информационно-телекоммуникационная инфраструктура государственных органов, развитие государственной инфраструктуры облачных вычислений и т.д.⁴. Таким образом, изучив основу преобразований государственной власти в названной сфере, стоит выделить главные достоинства, которые перечисляют сторонники цифровой трансформации – это и активное участие в демократическом принятии решений и государственном управлении посредством онлайн-общения граждан, и создание новых онлайн-платформ для высказывания своего мнения, взаимодействия с государственными органами и политическими представителями; помимо этого, упомянутые платформы (будь то страницы государственных и муниципальных органов в социальных сетях или их официальные сайты) в той или иной степени оптимизируют принятие политических решений, поскольку граждане лучше понимают, какое количество людей поддерживает данное решение. Важно отметить и то, что в процессе цифровизации решаются и достаточно актуальные задачи, стоящие перед органами власти, среди них:

- значительное сокращение времени на получение государственных услуг гражданами и улучшение качества названных услуг;
- сокращение трудовых и финансовых ресурсов в государственных структурах, что позволяет перераспределить денежные средства и увеличить заработные платы действующим специалистам;
- увеличение контроля за деятельностью органов власти со стороны граждан за счет открытости и прозрачности системы управления;
- снижение административной нагрузки на органы власти за счет уменьшения числа обращений в бумажной форме⁵.

Наконец, основное преимущество непосредственно для органов государственной и муниципальной власти – повышение доверия и авторитета власти, что является основой для политической стабильности любой системы. Иными словами, цифровизация так или иначе помогает сохранить «современность» действующей власти, позволяет гражданам показать близость к ним государственных органов, при этом и повысить свою значимость на политической арене.

³ Олейников И.А. Белинская И.В. Цифровизация органов государственной власти на современном этапе технологического развития России. [Электронный ресурс]. URL: <https://www.elibrary.ru/item.asp?id=44510051> (дата обращения: 25.04.2023). Текст: электронный.

⁴ Электронное правительство [Электронный ресурс]. URL: <http://government.ru/rugovclassifier/719/events/> (дата обращения: 25.04.2023).

⁵ Жолдасова Ш.Б. Цифровизация государственного управления. [Электронный ресурс]. URL: <https://7universum.com/ru/economy/archive/item/14269> (дата обращения: 26.04.2023). Текст: электронный.

Как и было сказано ранее, при рассмотрении темы был выявлен достаточно широкий круг достоинств внедрения цифровой трансформации в деятельность органов государственной власти – но, тем не менее, данное преобразование потенциально имеет свои недостатки, которые далее предлагаем к рассмотрению. Начать анализ несовершенства осуществляемой программы стоит с конкретного примера: прежде всего, необходимо обратить внимание на официальный сайт одного из крупнейших мультимедийных холдингов в России «РБК», на котором содержится информация, непосредственно касающаяся рассматриваемого вопроса. Как правильно отмечает в своем устном заявлении заместитель министра цифрового развития Олег Юрьевич Качанов, процесс регистрации граждан в качестве избирателей, а также вопросы с получением этими гражданами соответствующих прописок через справочно-информационный интернет-портал «Госуслуги», вызывает большие затруднения⁶. Прежде всего, данное обстоятельство вызвано относительно недавним вхождением в состав России новых субъектов; кроме того, Качанов О.Ю. отметил, что в настоящее время одна из первоочередных задач направлена на следующее: решение вопроса, связанного с адресами граждан-избирателей, которые совсем недавно стали законными гражданами РФ. В данном случае, проблема вытекает из того, что интернет-портал «Госуслуги» на настоящий момент еще не успел обновиться. По мнению Качанова, данный процесс займет определенное количество временных затрат, так как существует необходимость добавления в систему новых адресов для того, чтобы более корректно определять, к какому округу относится избиратель и, где он будет голосовать – то есть, на данном примере мы можем пронаблюдать несовершенство цифровых технологий в связи с разрешением отдельных вопросов, связанных с внешней политикой государства.

Переходя далее, необходимо обратиться к официальному сайту Департамента цифрового развития Воронежской области⁷. Исследование данного сайта показало наличие высокого уровня взаимодействия между органами государственной власти и гражданами посредством использования информационных технологий, а также весьма большой процент оказываемых услуг населению с использованием современных средств цифровизации. Данные положительные результаты выражаются в соответствующих показателях. Однако, стоит отметить, что при анализе этих показателей, было выявлено отсутствие такого признака, как удовлетворенность пользователей от информационного сайта Правительства Воронежской области – наличие указанного признака должно было оценивать качество и эффективность работы Департамента цифрового развития Воронежской области⁸. Также стоит добавить, что если мы обратимся к официальному portalу органов власти Воронежской области, то можем увидеть 29 различных разделов, которые, в свою очередь, не содержат показателей об оценке качества работы указанных органов и организаций⁹. Следовательно, проанализировав данные интернет-сайтов, можно сказать, что процесс по внедрению цифровизации в разных регионах нашего государства имеет различные степени развития: на примере Воронежской области можно с полной уверенностью сказать, что отсутствие такого показателя, как оценка эффективности деятельности органов и организаций в рассматриваемом субъекте РФ, может привести к снижению развития и применения современных цифровых технологий и средств.

Резюмируя все вышесказанное, можно отметить, что в современном Российском обществе возникает необходимость создания единых стандартов, регулирующих

⁶ В Минцифры оценили сложности с «Госуслугами» в новых регионах [Электронный ресурс]. URL: <https://www.rbc.ru/rbcfreenews/63dbca8b9a79476d2f4fec22> (дата обращения: 27.04.2023).

⁷ Официальный сайт Департамента цифрового развития Воронежской области [Электронный ресурс]. URL: <https://digital.govrn.ru/> (дата обращения: 27.04.2023).

⁸ Жигалов В.М. Цифровизация государственного управления в России: информационная система управления стратегической устойчивостью региона // Управление бизнесом в цифровой экономике, 2020, с. 326-331. Текст: непосредственный.

⁹ Официальный портал органов власти Воронежской области. [Электронный ресурс]. URL: <http://daspro.ru/page/1.html> (дата обращения: 27.04.2023).

непосредственно сам процесс цифровизации в деятельности органов государственной власти, что, в свою очередь, привело бы к повышению эффективности и качества деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, а также поспособствовало бы улучшению доверительных отношений, возникающих между государством и обществом. Также стоит учесть, что главным недостатком внедрения процесса цифровизации на территории России является отсутствие единой систематизированной и структурированной нормативно-правовой базы, несмотря на наличие отдельных регулирующих данный вопрос актов – соответственно, отсутствует и прямая регламентация деятельности соответствующих органов власти и должностных лиц в условиях цифровизации. Однако, необходимо понимать, что осуществление данного рода деятельности с использованием нынешних цифровых технологий и средств на практике происходит ежедневно, в связи с чем вырабатывается практика применения цифровых средств, по результатам которой находят свое отражение как достоинства, так и недостатки. В настоящий момент с полной уверенностью можно сказать, что достоинств, конечно же, больше, и искоренение упомянутых недостатков приведет к наиболее эффективной и удобной для граждан и власти цифровизации государственного управления.

Жарикова Елизавета Александровна,
обучающаяся Северо – Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Сизов Арсений Олегович,
обучающийся Северо – Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Научный руководитель:

Корепина Анна Викторовна,
заведующий кафедрой административного и
финансового права Северо – Западного
института (филиала) Университета имени О.Е.
Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук,
доцент

Противоречия между личной заинтересованностью государственных служащих и законными интересами граждан

Актуальность темы заключается в том, что явление противоречий между личной заинтересованностью государственных служащих и законными интересами граждан является серьёзной проблемой для исполнения госслужащими своих должностных полномочий. Аристотель в своем труде «Политика» утверждал: «Самое главное при всяком государственном строе – это посредством законов и остального распорядка устроить дело так, чтобы должностным лицам невозможно было нажиться»¹

По данным Международного антикоррупционного движения Transparency International в 2022 году Россия набрала 28 баллов (из 100) и заняла 137 место (из 180) в индексе восприятия коррупции. Наибольшее количество баллов свидетельствует об успешной антикоррупционной политике, наименьшее – об отсутствии результатов борьбы с коррупцией. Эксперты данной организации регулярно дают России низкий рейтинг, ставя ее на уровень стран с неразвитой экономикой и политической организацией общества.²

Во многом недоверие к государственным органам значительной части россиян порождено именно господствующей терпимостью и распространенностью конфликтов интересов.

Доверие к государственным органам ставится под сомнение, так как должностные лица возносят свой интерес выше государственного. При том для окружающих очевидно, что, когда лицо использует своё положение для личной цели, оно трудно доказуемое для следствия.

Это суждение может даже не порицаться, но авторитета, доверия к государственным органам не добавляет.

Среди основных антикоррупционных механизмов в системе государственной службы следует, прежде всего, выделить институт преодоления противоречия между личной заинтересованностью государственных служащих и законными интересами граждан так как именно он лежит в основе любого коррупционного (и не только) правонарушения лиц, занимающих публичные должности в системе государственного управления и обладающих в связи с предоставленными им государством полномочиями соответствующим влиянием, которое может быть использовано ими в личных интересах, в том числе вопреки интересам государства и общества.

¹ Аристотель. Политика [электронный ресурс] / Москва : АСТ, 2016. 421 Кб. раздел VI, ч. 9 / URL: <https://iknigi.net/avtor-aristotel/110582-politika-aristotel/read/page-15.html> (дата обращения: 10.04.2023)

² URL: <https://transparency.org.ru/tag/ivk> (дата обращения: 20.04.2023).

Для того чтобы обозначить ситуацию, как конфликт интересов, необходимо убедиться, что в ней присутствует противоречие между личной заинтересованностью госслужащих и законными интересами граждан.

В данном определении основополагающим обстоятельством выступает имущественный характер получаемой выгоды: - доходы в виде денег, иного имущества, в том числе имущественных прав, услуг имущественного характера, результатов выполненных работ или каких-либо выгод, иначе говоря личная заинтересованность отчасти приравнена к корыстной заинтересованности. К исключениям можно отнести выгоды и преимущества, которые могут быть не имущественного характера.

Конфликт интересов чаще всего подлежит рассмотрению как коллизия публичных интересов в пределах компетенции должности государственной службы и частных интересов лица, замещающих эту должность.

Исходя из этого, любая заинтересованность, связанная с получением выгоды или преимущества может вызвать противоречия интересов. Следующим ключевым обстоятельством личной заинтересованности является наличие кроме самого госслужащего (членов его семьи) дополнительного круга лиц, которыми могут быть получены доходы, то есть граждане, организации, с которыми должностное лицо (или лица), состоящие с ним в близком родстве или свойстве³.

В каких случаях возможно возникновение конфликта интересов:

а) осуществление функций государственного управления по отношению к родственникам, иным лицам, с которыми связана личная заинтересованность государственного служащего;

б) получение имущественных благ;

в) несоблюдение госслужащим или должностным лицом запретов, которые установлены законом⁴.

При этом обязательно принимать во внимание следующие важные обстоятельства:

1) при конфликте интересов деяния совершаются исключительно умышленно;

2) конфликт интересов всегда прямо связан с потенциальной реализацией вполне конкретных служебных обязанностей, а также с возникновением правоотношений.

Важно отметить, что родственные связи, товарищеские отношения еще не являются единственным и всесторонне полным признаком конфликта интересов.⁵

Далее определим правила, которые следует соблюдать для предотвращения конфликтов интересов: а) соблюдать антикоррупционные ограничения и запреты. Многие из них изначально призваны не допустить попадание работника в ситуацию конфликта интересов. б) оценивать на предмет возможного конфликта интересов любые изменения трудовых обязанностей.

Так же упоминая интересы государственного служащего в судебных органах, конфликт интересов может выражаться в его собственных заинтересованностях, в приобретении интересов его членов семьи в форме получения подарков, передачи акций, других ценных бумаг, получения выгоды или же дохода, приобретения прав, как на себя, так и на членов собственной семьи, внедрение и передачи информации, ставшей известной при выполнении служащим обязательств⁶.

³ Практическое пособие для руководителей, государственных и муниципальных служащих, сотрудников кадровых служб государственных органов и органов местного самоуправления // URL: https://mert.tatarstan.ru/rus/file/pub/pub_778945.pdf (дата обращения: 18.04.2023).

⁴ Памятка «Типовые ситуации конфликта интересов на государственной гражданской службе и порядок их урегулирования» // URL: https://mir.midural.ru/sites/default/files/files/pamyatka_po_uregulirovaniyu_konflikta_interesov.pdf (дата обращения: 24.04.2023).

⁵ URL: https://epp.genproc.gov.ru/web/proc_08/activity/legal-education/explain?item=61238170 (дата обращения: 28.04.2022).

⁶ Насибуллина, Э. Ш. Конфликт интересов государственных гражданских служащих судебной системы / Э. Ш. Насибуллина. — Текст : непосредственный // Молодой ученый. 2015. № 24 (104). С. 744-746. URL: <https://moluch.ru/archive/104/24511/> (дата обращения: 27.04.2023).

Ещё одним примером противоречия между личной заинтересованностью госслужащего и законными интересами гражданина является следующая ситуация.

Так, госслужащий разрешил по существу жалобу гражданина, являющегося его близким родственником.

В ходе проверки установлено, что государственный служащий знал, что жалоба направлена лицом, состоящим с ним в отношениях близкого родства или свойства, и не исполнил обязанность, установленную антикоррупционным законодательством, по направлению уведомления о личной заинтересованности.

По итогам рассмотрения вопроса о несоблюдении государственным служащим требований об урегулировании конфликта интересов с учетом отсутствия фактов злоупотребления полномочиями комиссией приняты следующие решения:

- установить, что государственный служащий не соблюдал требования об урегулировании конфликта интересов;
- рекомендовать руководителю государственного органа применить к государственному служащему меру ответственности в виде выговора⁷.

Рассматривая систему государственной службы можно выделить то, что в ней конфликт интересов является особой формой столкновения интересов, когда личные интересы государственного служащего сталкиваются и противоречат должностным обязанностям, выполнение которых обязано учитывать интересы общества; результатом столкновения интересов разных социальных ролей может являться вред, нанесённый объективному исполнению обязанностей госслужащего. Необходимо подчеркнуть, что под определение попадает многочисленное количество ситуаций, которые можно соотнести с «конфликтом интересов», но они имеют единый признак – злоупотребление служебным положением в узких личных целях, наносящее явный ущерб интересам общества, законным интересам граждан и организаций. Явление конфликта интересов не может быть искоренено полностью, поэтому необходимо, чтобы была возможность и желание у госслужащих разрешать конфликт без ущемления интересов общества⁸.

Регулирование конфликта интересов включает в себя 3 основных элемента: 1) выявление - система мер, позволяющих своевременно получать и анализировать информацию о личных интересах. 2) предотвращение - система ограничений, запретов и иных мер, не позволяющих оказаться в ситуации конфликта интересов. 3) регулирование – ограничение участия в принятии решений (совершении действий), затрагивающих личные интересы. Данные элементы являются последовательными⁹.

К основным причинам распространения конфликта интересов следует отнести: пробелы в законодательстве РФ в сфере регулирования конфликта интересов, нечеткое определение полномочий, а также недостаточный контроль. Многие исследователи в качестве основного способа предотвращения возникновения конфликта интересов выделяют совершенствование законодательства в сфере конфликта интересов, для этого предлагаются следующие меры:

- четкое определение понятия «выгода» в конфликте интересов с указанием на нематериальную форму;
- уточнение понятия «косвенная личная заинтересованность», так как в законодательстве нет четкого его определения. Также, Ильяковым А.Д. предложено

⁷ Обзор типовых ситуаций на государственной гражданской службе и порядок их урегулирования // URL: <https://stav-zakupki.ru/protivodeystvie-korrupsii/tipovyye-situaczii-konflikta-interesov-na-gosudarstvennoj-grazhdanskoj-sluzhbe-stavropolskogo-kрая-i-poryadka-ix-uregulirovaniya/> (дата обращения: 13.04.2023).

⁸ Антоновская Елена Анатольевна, Лаврентьева Светлана Владиславовна КОНФЛИКТ ИНТЕРЕСОВ НА ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЕ // *Oeconomia et Jus*. 2022. №2. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/konflikt-interesov-na-gosudarstvennoj-sluzhbe-2> (дата обращения: 09.04.2023).

⁹ "Федеральный закон "О противодействии коррупции" от 25.12.2008 № 273 // Собрание законодательства Российской Федерации. - 29.12.2008 г. - № 52. - Ст. 11 с изм. и допол. в ред. от 06.02.2023.

дополнить легальные определения понятия «конфликт интересов, «иная личная заинтересованность».

– расширение круга лиц, информацию о доходах и расходах которых должны предоставлять госслужащие.

Большинство исследователей считают эту возможность упущением в законодательстве, ведь это очевидный «пробел» для непорядочных госслужащих, которые могут использовать этих лиц как способ получения предоставляемых выгод для личного обогащения. Для урегулирования конфликта интересов на госслужбе можно рекомендовать использовать следующий комплекс мер: финансовое содержание госслужащих и их защита, отбор кандидатов, система контроля госслужащих, оценка показателей работы госслужащих.

В соответствии с законодательством государственные служащие обязаны уведомлять о возникновении личной заинтересованности при исполнении должностных обязанностей, а также принимать меры по предотвращению или урегулированию конфликта интересов. При возникновении у государственного служащего личной заинтересованности при исполнении должностных обязанностей, которая приводит или может привести к конфликту интересов, он обязан незамедлительно уведомить работодателя.

Обязанность уведомления о возможном конфликте интересов, безусловно, является важной профилактической мерой¹⁰.

Учитывая вышесказанное, мы приходим к выводу, что государственный служащий не должен ставить личные приоритеты выше государственных, а также, чтобы интересы должностного лица господствовали над интересами гражданина, общества, организации. Он обязан сообщать о личной заинтересованности, которая приводит к конфликту интересов или может привести к нему, а также соблюдать требования об урегулировании данного конфликта. Лишь при осуществлении своих обязанностей государственный служащий, который безукоризненно исполняет свои обязанности, соблюдает антикоррупционные запреты, грамотно реализует свои права, может оказывать положительное влияние на систему конфликтов интересов и в общем и целом государственной службы и не допускать противоречий между личной заинтересованностью и законным интересом как гражданина, так и общества в целом.

¹⁰ *Пантелеев, В. Ю.* Антикоррупционное право России: системный анализ / *В. Ю. Пантелеев*; Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации. Екатеринбург: Уральский институт управления - филиал Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования "Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации", 2022. 454 с. ISBN 978-5-8056-0428-8. –EDN YTQRBG.

Зайцева Арина Александровна – обучающаяся магистратуры заочной формы обучения Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Корепина Анна Викторовна – заведующий кафедрой административного и финансового права Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

О подходах к пониманию места дисциплинарного производства в структуре административного процесса

Административный процесс представляет собой регламентированную административно-процессуальными нормами властную деятельность уполномоченных государственных органов, состоящую в своевременном рассмотрении и разрешении индивидуальных административных дел.

В юридической литературе выделяется несколько теоретических подходов к пониманию административного процесса, его содержания и структуры. Так, существуют две основных концепции относительно данной научной проблемы: юрисдикционная (узкий смысл) и управленческая (широкий смысл).

С точки зрения представителей юрисдикционной концепции (Ю.М. Козлов, Н.Г. Салищева) административный процесс заключается в рассмотрении органами государственной власти споров, вытекающих из административно-правовых отношений при разрешении индивидуально-административных дел, а также по применению мер принуждения¹. Основу такой деятельности составляет конфликт, который необходимо разрешить в законодательно урегулированном, определенном порядке, в том числе с последующим применением юридических санкций.

Основатель управленческой концепции В. Д. Сорокин определяет административный процесс как деятельность по разрешению всех категорий индивидуальных административных дел, подведомственных органам публичного управления, как связанных, так и не связанных с разрешением споров, и конфликтов². Он отмечает, что административный процесс следует считать видом управленческого, так как это деятельность, в ходе которой складываются отношения, регулируемые нормами административно-процессуального права.

Анализируя вышеназванную точку зрения, Д. Н. Бахрах говорит о плодотворности такого подхода, который соответствует широкому пониманию юридического процесса³. Поэтому в структуре административного процесса можно выделить три основных процесса, его составляющих: административно-правонаделительный, административно-правотворческий и административно-юрисдикционный процесс⁴.

Через призму судебной власти и судебного контроля рассматривает административный процесс Ю.Н. Старилов⁵, представитель судебной концепции административного процесса. Автор разграничивает два процесса: управленческий - система

¹ Салищева Н. Г. Административный процесс в СССР М. : Юридическая литература, 1964.

² Сорокин В. Д. Проблемы административного процесса. М., 1968. С. 71—72.

³ Сорокин В. Д. Избранные труды / Предисл. Д. Н. Бахрах, В. В. Денисенко. С. 13.

⁴ Там же.

⁵ Старилов Ю. Н. «Управленческая» и «судебная» концепции административного процесса: развитие, современное значение и взаимодействие // [Электронный ресурс] <https://cyberleninka.ru/article/n/upravlencheskaya-i-sudebnaya-kontseptsii-administrativnogo-protssessa-razvitie-sovremennoe-znachenie-i-vzaimodeystvie> (дата обращения 06.03.2023)

процедур управленческой деятельности и административный процесс, который включает административное судопроизводство, административную юстицию и представляет собой реакцию на возможные нарушения нормативно установленных правил реализации управленческой деятельности, реализуемая органами судебной власти⁶.

Лупарев Е.Б., поддерживая и развивая судебный подход, утверждает, что административный процесс должен быть связан с правовой деятельностью, направленной на разрешение административно-правовых споров, которые возникают в ходе реализации компетенции властных субъектов, а также деятельностью по привлечению лиц к административной ответственности, и не должен сводиться только к административной юстиции⁷.

В современной науке имеется и интегративный подход к пониманию административного процесса, согласно которому административный процесс – это урегулированная нормами административно-процессуального права интегрированная система административных производств и судопроизводств, которые обособляются и объединяются в зависимости от категории рассматриваемого и разрешаемого внесудебного или судебного административного дела⁸.

Одним из видов административных производств выступает дисциплинарное производство, представляющее собой урегулированную нормами административно-процессуального права деятельность субъектов дисциплинарной власти по всестороннему, полному, объективному рассмотрению и разрешению дел о дисциплинарных проступках и наложении дисциплинарных взысканий.

Ученые-административисты по-разному определяют место производства по дисциплинарным делам в структуре административного процесса, что обусловлено сложившимися подходами к определению его содержания.

Так, рассматривая административное производство как особый вид административной деятельности и часть административного процесса, Д.Н. Бахрах дает следующее определение дисциплинарного производства: «Дисциплинарное производство – это урегулированная нормами права деятельность уполномоченных субъектов, направленная на привлечение виновных к дисциплинарной ответственности»⁹. По его мнению, дисциплинарное производство – это составная часть административно-юрисдикционного процесса.

И.В. Панова, разделяя эту точку зрения, отмечает, что «административно-юрисдикционный процесс, а именно его содержательная сторона, направлен на разрешение споров, применение мер принуждения, как административных, так и дисциплинарных, и осуществление деятельности по исполнению судебных актов»¹⁰.

Как самостоятельный вид административно-юрисдикционного производства, осуществляемый в рамках управленческой внутриорганизационной деятельности органа государственной власти¹¹, дисциплинарное производство характеризует М.А. Лапина.

Из изложенного видно, что значительное число специалистов придерживается точки зрения, согласно которой административная юрисдикция включает в себя также и правоприменительную деятельность, связанную с совершением дисциплинарных проступков.

⁶ Стариков Ю. Н. Административная юстиция. Теория, история, перспективы. М. : Нор- т ма, 2001. § 4.

⁷ Лупарев Е. Б. Общая теория административно-правового спора : монография. Воронеж : Изд-во Воронеж. гос. ун-та, 2003. С. 217—218.

⁸ Стахов А.И. Интегративная теория административного процесса-единственно верная основа построения модели административного процесса // [Электронный ресурс] <https://cyberleninka.ru/article/n/integrativnaya-teoriya-administrativnogo-protssessa-edinstvenno-vernaya-osnova-postroeniya-modeli-administrativnogo-protssessa> (дата обращения 06.03.2023)

⁹ Бахрах Д.Н. Административное право России: учебн. М.: Эксмо, 2011. С. 611.

¹⁰ Панова И.В. Административно-процессуальное право России. 2-е изд., пересмотр. и доп. М.: Норма, 2008. С. 129.

¹¹ Лапина М.А. Административная юрисдикция в системе административного процесса: моногр. М.: Финансовый университет, 2013. С. 94.

Своя конструкция административного процесса существует у сторонников «управленческой» концепции. Согласно научным взглядам на соотношение понятий «процесс» и «производство», процесс подразделяется на несколько видов, которые в свою очередь включают в себя ряд производств, в том числе и дисциплинарное производство.

Так, А.И. Каплунов предлагает следующий перечень видов административных производств: правотворческие - по принятию нормативных актов государственного управления; правонаделительные - по предложениям и заявлениям граждан и обращениям организаций; поощрительное; лицензионное; регистрационное и др.; правоохранительные - по дисциплинарным делам; по делам об административных правонарушениях; по административно-правовым жалобам и спорам; по применению принудительных мер административного предупреждения¹².

Таким образом, дисциплинарное производство с точки зрения широкого подхода можно отнести к правоохранительному производству в системе административного процесса.

Согласно мнению представителей интегративного подхода, дисциплинарное производство не входит в структуру административного процесса.

Аргументами в пользу исключения процедур привлечения к дисциплинарной ответственности из административного процесса являются: процедуры имеют сходное содержание и осуществляются в рамках одних и тех же правовых процедур при реализации в органах разных ветвей власти¹³. Дисциплинарное производство - форма правоохранительной деятельности, внутренний процесс применения норм материального права, который не является видом административного процесса. Для того, чтобы разграничить юридические процессы, должны существовать объективные различия, которые содержатся во внешневластной деятельности субъектов.

По мнению сторонников судебного подхода, дисциплинарное производство относится к материальному административному праву. Так, Ю.Н. Старилов полагает, что в структуре административного процесса необходимо определить его судебный, правозащитный механизм реализации и установить его специальную значимость в качестве процессуальной контрольной деятельности судебной власти¹⁴.

Подводя итог вышеизложенному отметим, что производство по дисциплинарным делам, как правоохранительное внутриорганизационное производство, состоит в объективном, полном, всестороннем рассмотрении властными субъектами конкретных дел в целях решения вопроса о привлечении виновного лица к дисциплинарной ответственности. Проведенный анализ существующих подходов к понятию административного процесса и места в нём дисциплинарного производства, позволяет сделать вывод о том, что на сегодняшний день уровень развития теории административного процесса и процессуальные нормы законодательства о дисциплинарной ответственности относят дисциплинарное производство к структурному элементу административного процесса и виду процессуальной деятельности.

¹² Каплунов А.И. Законодательство об административном судопроизводстве и его дальнейшее влияние на развитие теории административного процесса и формирование административно-процессуального законодательства как отрасли права // Государство и право. 2016. N 10. С. 26.

¹³ Зеленцов А. Б., Кононов П. И., Стахов А. И. Административно-процессуальное право России: Учебник для бакалавриата и магистратуры. М.: Юрайт, 2016. с.24

¹⁴ Старилов Ю. Н. Административный процесс в системе современных научных представлений об административной юстиции // Государство и право. 2004. №6. С. 5-13

Ковалишина Ксения Викторовна,
обучающаяся Крымского филиала «Российского
государственного университета правосудия»

Научный руководитель:

Евсикова Елена Витальевна,
доцент кафедры административного и
финансового права, начальник отдела по
организации научной и редакционно-
издательской деятельности Крымского филиала
Российского государственного университета
правосудия», кандидат юридических наук,
доцент, Заслуженный юрист Республики Крым

К вопросу о принятии Административно-процедурного кодекса РФ: современные реалии и перспективы

Вопросы усовершенствования публичного управления уже достаточно длительный период времени являются предметом обсуждения среди учёных и законодателей. Несмотря на это, в действующем административном законодательстве не уделяется должного внимания урегулированию административных процедур. В целом, современное законодательство, регулирующее административные процедуры можно охарактеризовать как бессистемностью, так разрозненностью норм и положений, которые способствуют развитию таких негативных явлений в нашем обществе как коррупция и др.

Как отмечает Старилов Ю. Н. : «чрезмерная «бедность» российского законодательства об административных процедурах становится очевидной, а в будущем и нетерпимой на фоне «богатства» и «роскоши» современного общего административного законодательства <...> Системная и чрезмерная (избыточная) правовая «заурегулированность» («переурегулированность») отношений в сфере публичного управления, возникшая в результате административной реформы (2004 г.), тем не менее не обеспечила создание нормативного правового регулирования самой глобальной и незаменимой ни какими иными административно-правовыми институтами (например, административными регламентами) области административного права, а именно – административные процедуры».¹

Стахов А. И. в своём исследовании отмечает, что: «наиболее предпочтительным для Российской Федерации представляется понимание административной процедуры в качестве системы (комплекса) норм, которые закрепляются в законах и иных нормативно-правовых актах исполнительного административно-процессуального законодательства и регламентируют отдельные виды административного производства, обусловленные соответствующей категорией административных дел».²

Несмотря на то что, отечественная наука изобилует различными подходами к определению сущности и пониманию административных процедур, их различными классификациям, отметим, что в действующем законодательном поле отсутствует чёткое определение понятия «административные процедуры».

¹ Старилов Ю.Н. РОССИЙСКИЙ ЗАКОН ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРОЦЕДУРАХ ДОЛЖЕН СТАТЬ НЕОТЪЕМЛЕМОЙ ЧАСТЬЮ СОВРЕМЕННОГО АДМИНИСТРАТИВНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА // Вестник ВГУ. Серия: Право. 2015. №3 (22). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/rossiyskiy-zakon-ob-administrativnyh-protsedurah-dolzhen-stat-neotemlemoy-chastyu-sovremennogo-administrativnogo-zakonodatelstva> (дата обращения: 28.04.2023).

² Стахов А.И. К вопросу о необходимости разработки федерального закона «Об административном производстве» // Вестник Университета имени О. Е. Кутафина. 2016. №5 (21). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/k-voprosu-o-neobhodimosti-razrabotki-federalnogo-zakona-ob-administrativnom-proizvodstve> (дата обращения: 28.04.2023).

Примечательно, что неоднократно предпринимались попытки урегулировать административные процедуры единым нормативно-правовым актом, они не увенчались успехом.

Отметим, что во многих зарубежных государствах уже достаточно давно были приняты и успешно применяются законы, регулирующие административные процедуры. Среди них: Беларусь, Казахстан, Киргизия, Таджикистан, Грузия, Узбекистан и Украина, также соответствующие законы приняты в ФРГ, Польше, Латвии, Литве, Италии, Исландии, Финляндии, США и др.

В рамках настоящего исследования, наибольший интерес для нас представляет опыт Республики Таджикистан, поскольку именно там принят кодифицированный акт- Кодекс об административных процедурах Республики Таджикистан.³ Кодекс на законодательном уровне закрепил цели (ст.1), понятийный аппарат (ст.2), базовые принципы для административных процедур (ст.4-9). Детально регламентируются административные акты и связанные с ним процедуры, уделяется внимание административным процедурам в коллегиальном органе, так, в ст. 55 Кодекса выделяется три вида административных процедур:

- 1) простые административные процедуры (ст. 56);
- 2) формальные административные процедуры (ст. 57);
- 3) публичные административные процедуры. (ст. 58).

Особого внимания заслуживает глава 5 названного Кодекса, регулирующая «внутренние» административные процедуры в органах. 6 глава Кодекса посвящена судебным административным процедурам, а 7- административным процедурам, связанных, с жалобами на акты.

В целом, анализ указанного кодифицированного акта позволяет отметить ряд недочётов, требующих доработки с точки зрения юридической техники, особенно в части структуры.

Мы считаем, что для повышения эффективности публичного управления, улучшения состояния обеспечения прав и интересов граждан необходимо принять Административно-процедурный кодекс, в котором были бы закреплены: понятие «административные процедуры», используемые базовые определения, применяемые к административным процедурам, основополагающие принципы.

Структура Административно-процедурного кодекса РФ должна состоять из двух частей- Общей и Особенной. В частности, в общей части необходимо закрепить основные положения и термины, которые применяются в административно-процедурных отношениях, базовые принципы, виды процедур, участников административно-процедурного процесса т.д. В Особенной части логично было бы закрепить непосредственно порядок исполнения административных процедур, предъявляемые к их выполнению требования, немаловажно также закрепить сроки, возможность обжалования обжалования и пр.

Таким образом, мы пришли к выводу о необходимости принятия кодифицированного нормативно-правового акта, направленного на урегулирование административных процедур в Российской Федерации. Несмотря на то, что указанная необходимость, хоть и продиктована современными вызовами, необходимо взвешенно подойти к разработке Проекта Административно-процедурного кодекса РФ, а также непосредственного к его принятию, поскольку наличие правовых пробелов и неточностей в формулировках юридических норм, могут повлечь за собой негативные последствия в виде большого количества ошибок при правореализации. Примечательно, что непосредственно введение в действие Кодекса потребует существенных преобразований функционирующей на сегодняшний день системы исполнения административных процедур.

³ «Кодекс об административных процедурах Республики Таджикистан» от 5 марта 2007 года (с изм. и доп. оо сост. на 28. 12. 2012) URL: https://continent-online.com/Document/?doc_id=30591786

Мы считаем, что принятие административно-процедурного кодекса РФ в определённой мере упростит, а также будет способствовать наиболее эффективному осуществлению публичного управления, в том числе, позволит снизить количество возникающих на сегодняшний день ошибок и неточностей ввиду многообразия административных процедур и различных требований их исполнению, позволит в определённой степени сократить количество коррупционных проявлений, повысит уровень доверия граждан к органам власти.

Косолюсова Полина Игоревна,
обучающаяся магистратуры Северо-Западного
института (филиала) Университета имени О.Е.
Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Корепина Анна Викторовна, заведующий
кафедрой административного и финансового
права Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

**Система и значение обстоятельств, исключающих производство
по делу об административном правонарушении**

Актуальность темы исследования заключается в том, что регулирование общественных отношений практически во всех сферах жизнедеятельности осуществляется нормативными предписаниями административного права. При этом, обеспечение законности и правопорядка обеспечивается определенными функциями норм административного права.

Производство по делам об административных правонарушениях - одно из производств административно-юрисдикционного процесса. Порядок его реализации регламентирован Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ¹).

В ст. 24.5 КоАП РФ содержится перечень обстоятельств, являющихся основаниями, исключающими производство по делу об административном правонарушении. Это означает, что при наличии хотя бы одного из перечисленных обстоятельств производство по делу не может быть начато, а начатое подлежит прекращению независимо от стадии производства по делу.

Первое обстоятельство - это отсутствие события административного правонарушения. Оно означает, что не установлено наличие противоправного деяния, за которое предусмотрена административная ответственность.

Второе обстоятельство - отсутствие состава административного правонарушения, включая случаи, когда совершившее противоправные действия/бездействие лицо невменяемо или не достигло возраста, позволяющего его привлечь к административной ответственности.

В пункте 3 части 1 ст. 24.5 КоАП РФ отмечено, что действия в состоянии крайней необходимости исключают производство по делу об административном правонарушении. Начатое же производство при указанных обстоятельствах должно быть прекращено.

Эффективное противостояние совершению административных правонарушений обусловлено прежде всего, правильной юридической оценкой обстоятельств содеянного. Для этого необходимо уяснение терминологического аспекта административно-правового противодействия этим посягательствам, установление характеристик элементов юридических составов таких правонарушений. Кроме того, следует учитывать, что административные правонарушения способны причинить вред охраняемым объектам, а дезорганизация общественного спокойствия и нормального жизнеобеспечения общества в целом - формирует условия для совершения других правонарушений и даже преступлений.

Однако законодатель устанавливает обстоятельство, которое может оказать влияние на оценку содеянного как на административное правонарушение.

¹ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 14.04.2023) // Собрание законодательства РФ. - 2002. - № 1 (ч. 1). - Ст. 1.

Прикладное значение правового института крайней необходимости выражено в том, что законодатель поощряет реализацию определенного поведения общества и государства. Соответственно, и условия правомерности такого поведения, также получают свое закрепление на законодательном уровне. Данные условия крайней необходимости являются предметом специальных научных исследований, а также получают свою правовую оценку при правоприменительной деятельности судов.

В настоящее время институт крайней необходимости является динамичным, на наш взгляд, развивающимся институтом, в силу многообразия жизненных ситуаций и все более развивающегося научно-технического прогресса. При этом, своего решения до сих пор требуют вопросы содержания условий правомерности крайней необходимости, их установления судом, влияния на объективную и субъективную стороны совершенного деяния.

Институт крайней необходимости в административном праве является одним из методов обеспечения конституционного права каждого гражданина на самозащиту. Особенно актуально его значение становится при анализе количества административных правонарушений и причиняемого их совершением ущерба².

Правовая оценка крайней необходимости как формы самозащиты основывается на том, что совершаемое деяние не трактуется как административное правонарушение, хотя содержит его признаки. Такой подход основывается на том, что помимо самозащиты как защиты своей личной неприкосновенности, своих имущественных и неимущественных благ и интересов, лицо, находящееся в состоянии самозащиты, также защищает и общественные отношения в определенных сферах. Именно такой, более широкий подход, обуславливает социальную значимость института крайней необходимости, и, соответственно, определяет его правовую оценку.

Лицо, действующее в состоянии крайней необходимости, от административной ответственности освобождается. Если эти обстоятельства возникли после возбуждения производства об административном правонарушении, то данное производство будет прекращено.

Согласно положениям, закрепленным в КоАП РФ, имеют место условия крайней необходимости, а также действия условиях крайней необходимости, направленные как на защиту прав граждан, так и на защиту общественных и государственных прав и интересов.

В случаях, когда имеет место возможность возникновения крайней необходимости, источниками опасности могут выступать: техника, которая в настоящий момент является неисправной, экстремальные ситуации; и др.

Не следует забывать, что крайние случаи необходимости могут причинить и другие виды вреда. Общим для этих правонарушений является то, что в качестве объектов выступают определенные ценности, охраняемые законом, а также, что объективная сторона отражается только в действии, а субъективная - в восприятии лицом вреда как необходимого средства устранения опасности.

Нужно обратить внимание на тот факт, что необходимо в любой ситуации учитывать действия человека, которые способствуют истреблению опасной ситуации. Это следует делать сразу в момент ее возникновения, как до, так и после, когда нет возможности тщательно дать оценку сложившейся ситуации.

В настоящее время нет юридического определения крайней необходимости, но есть несколько условий для применения крайней необходимости. Если причиненный вред превышает соразмерность предотвращенного вреда, то нарушитель будет привлечен к административной ответственности.

² Гурьянова В.В. Крайняя необходимость по КоАП РФ (практика и особенности применения) // Аллея науки. 2018. № 5 (21). С. 440-444.

Правовой институт крайней необходимости формируется законодателем с учетом принципа дифференциации и индивидуализации административной ответственности, а регулятивная и охранительная функции административного права при этом направлены на поддержку действий по предотвращению опасности, угрожающей общегосударственным интересам или законным интересам субъектов частного права.

Целесообразно говорить о том, что содеянное соответствует признакам состава административного правонарушения, однако объективная сторона правонарушения реализуется лицом в состоянии крайней необходимости, вызванной сложившейся обстановкой - реальной (не мнимой) опасностью, а целью осуществляемых действий при этом будет стремление к устранению этой опасности.

В жизни встречаются ситуации, при которых, оценив возможность причинения вреда, и придя к выводу, что причиняемый вред все же менее будет выражен, чем вред предотвращенный, имеется законодательно установленная возможность отступить от определенных правил. И такие ситуации достаточно разнообразны. Обратимся к конкретному примеру. Так, допустимо водителю, в случае дорожно-транспортного происшествия, покинуть место аварии и предпринять попытку доставления пострадавшего в больницу или в другое место, где могут оказать медицинскую помощь. Рассмотрим один из примеров судебной практики. П. совершил выезд на полосу встречного движения, в связи, с чем в отношении его было вынесено постановление о привлечении к административной ответственности. Данное постановление было отменено Тамбовским районным судом. В момент совершения выезда, на данном участке проводились дорожные работы. Проезд по соответствующей полосе был заблокирован, в связи с нахождением на ней автомобиля и работников дорожных служб. Судебная инстанция высказала свое несогласие по отношению доводов должностного лица о том, что вина П. в совершении вменяемого административного правонарушения доказана, поскольку имели место указанные выше обстоятельства, при которых проезд по соответствующей полосе движения был невозможен. Для того, чтобы продолжить движение, возможным представлялся единственный выход-выезд на полосу встречного движения. Суд не усмотрел в действиях П. нарушения ПДД³.

При принятии правоприменительного решения, важно учесть два основных условия, которые закреплены в ст. 2.7 КоАП РФ:

- а) невозможности устранения возникшей угрозы иными средствами;
- б) причинение вреда менее значительного, чем того вреда, который предотвращается действиями, по объективной стороне представляющими собой административное правонарушение.

Интересен в этом аспекте и анализ позиций судов, которые мотивируют наличие состояния крайней необходимости в своих решениях следующим образом:

- прежде всего, устанавливается характер опасности, - судом указывается на то, что такая опасность должна быть не предполагаемой, а реальной;
- также правоприменителем мотивируется наличие состояния крайней необходимости тем, что совершенные действия по временному промежутку их реализации совпадали с обстановкой реальной опасности, с наличием реальной угрозы защищаемым общественным отношениям;
- далее судами, как показывает анализ практики, аргументируется невозможность устранения опасности иными, помимо причинения вреда посредством совершения объективной стороны административного правонарушения, действиями или способами.

В заключении можно сделать вывод о том, что обстоятельства, исключаящие производство по делу об административном правонарушении - это факторы, которые,

³ Решение Тамбовского районного суда Тамбовской области от 24.09.2019 по делу № 12-253/2018 [Электронный ресурс]. URL: <https://sudact.ru/> (дата обращения: 12.03.2023).

несмотря на имеющиеся основания полагать, что было совершено нарушение, обязывают не привлекать к ответственности или прекратить производство уже начатого дела. Их значение заключается в том, что осуществляется дифференцированный подход к правовой оценке всех обстоятельств по делу, и правовая природа некоторых из них, при условии их установления правоприменителем, позволяет исключить возможность производства по делу.

Косолысова Полина Игоревна обучающаяся
магистрант Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Научный руководитель:

Корепина Анна Викторовна - заведующий
кафедрой административного и финансового
права Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

Крайняя необходимость как обстоятельство, исключающее производство по делу об административном правонарушении

Эффективное противостояние совершению административных правонарушений обусловлено, прежде всего, правильной юридической оценкой обстоятельств содеянного. Для этого необходимо уяснение терминологического аспекта административно-правового противодействия этим посягательствам, установление характеристик элементов юридических составов таких правонарушений. Кроме того, следует учитывать, что административные правонарушения способны причинить вред охраняемым объектам, а дезорганизация общественного спокойствия и нормального жизнеобеспечения общества в целом - формирует условия для совершения других правонарушений и даже преступлений.

В законодательстве устанавливаются обстоятельства, которые могут повлиять на оценку содеянного как административное правонарушение. В частности, Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ¹) содержит перечень обстоятельств, являющихся основаниями, исключающими производство по делу об административном правонарушении. При наличии хотя бы одного из них производство по делу не может быть начато, а начатое подлежит прекращению независимо от стадии производства по делу.

Одним из обстоятельств, исключающими производство по делу об административном правонарушении, а также привлечение к административной ответственности, является действие лица в состоянии крайней необходимости.

Прикладное значение правового института крайней необходимости выражено в том, что законодатель поощряет реализацию определенного поведения общества и государства. Соответственно, и условия правомерности такого поведения также получают свое закрепление на законодательном уровне. Данные условия крайней необходимости являются предметом специальных научных исследований, а также получают свою правовую оценку при правоприменительной деятельности судов.

В настоящее время институт крайней необходимости является динамичным институтом, в силу многообразия жизненных ситуаций и все более развивающегося научно-технического прогресса. При этом, своего решения до сих пор требуют вопросы содержания условий правомерности крайней необходимости, их установления судом, влияния на объективную и субъективную стороны совершенного деяния.

Институт крайней необходимости в административном праве является одним из методов обеспечения конституционного права каждого гражданина на самозащиту. Особенно

¹ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 14.04.2023) // Собрание законодательства РФ. - 2002. - № 1 (ч. 1). Ст. 1.

актуально его значение становится при анализе количества административных правонарушений и причиняемого их совершением ущерба².

Правовая оценка крайней необходимости как формы самозащиты основывается на том, что совершаемое деяние не трактуется как административное правонарушение, хотя содержит его признаки. Такой подход основывается на том, что помимо самозащиты как защиты своей личной неприкосновенности, своих имущественных и неимущественных благ и интересов, лицо, находящееся в состоянии самозащиты, также защищает и общественные отношения в определенных сферах. Именно такой, более широкий подход, обуславливает социальную значимость института крайней необходимости, и, соответственно, определяет его правовую оценку.

Согласно положениям, закрепленным в КоАП РФ, имеют место условия крайней необходимости, а также действия условиях крайней необходимости, направленные как на защиту прав граждан, так и на защиту общественных и государственных прав и интересов.

В случаях, когда имеет место возможность возникновения крайней необходимости, источниками опасности могут выступать: техника, которая в настоящий момент является неисправной, экстремальные ситуации, и др.

Не следует забывать, что крайние случаи необходимости могут причинить и другие виды вреда. Общим для этих правонарушений является то, что в качестве объектов выступают определенные ценности, охраняемые законом, а также, что объективная сторона отражается только в действии, а субъективная - в восприятии лицом вреда как необходимого средства устранения опасности.

Нужно обратить внимание на тот факт, что необходимо в любой ситуации учитывать действия человека, которые способствуют истреблению опасной ситуации. Это следует делать сразу в момент ее возникновения, как до, так и после, когда нет возможности тщательно дать оценку сложившейся ситуации.

В настоящее время нет юридического определения крайней необходимости, но есть несколько условий для применения крайней необходимости. Если причиненный вред превышает соразмерность предотвращенного вреда, то нарушитель будет привлечен к административной ответственности.

Правовой институт крайней необходимости формируется законодателем с учетом принципа дифференциации и индивидуализации административной ответственности, а регулятивная и охранительная функции административного права при этом направлены на поддержку действий по предотвращению опасности, угрожающей общегосударственным интересам или законным интересам субъектов частного права.

Целесообразно говорить о том, что содеянное соответствует признакам состава административного правонарушения, однако объективная сторона правонарушения реализуется лицом в состоянии крайней необходимости, вызванной сложившейся обстановкой - реальной (не мнимой) опасностью, а целью осуществляемых действий при этом будет стремление к устранению этой опасности.

В жизни встречаются ситуации, при которых, оценив возможность причинения вреда, и придя к выводу, что причиняемый вред все же менее будет выражен, чем вред предотвращенный, имеется законодательно установленная возможность отступить от определенных правил. И такие ситуации достаточно разнообразны. Так, допустимо водителю, в случае дорожно-транспортного происшествия, покинуть место аварии и предпринять попытку доставления пострадавшего в больницу или в другое место, где могут оказать медицинскую помощь.

Рассмотрим один из примеров судебной практики. П. совершил выезд на полосу встречного движения, в связи, с чем в отношении его было вынесено постановление о

² Гурьянова В.В. Крайняя необходимость по КоАП РФ (практика и особенности применения) // Аллея науки. 2018. № 5 (21). С. 440-444.

привлечении к административной ответственности. Данное постановление было отменено Тамбовским районным судом. В момент совершения выезда, на данном участке проводились дорожные работы. Проезд по соответствующей полосе был заблокирован, в связи с нахождением на ней автомобиля и работников дорожных служб. Судебная инстанция высказала свое несогласие по отношению доводов должностного лица о том, что вина П. в совершении вменяемого административного правонарушения доказана, поскольку имели место указанные выше обстоятельства, при которых проезд по соответствующей полосе движения был невозможен. Для того, чтобы продолжить движение, возможным представлялся единственный выход-выезд на полосу встречного движения. Суд не усмотрел в действиях П. нарушения ПДД³.

При принятии правоприменительного решения, важно учесть два основных условия, которые закреплены в ст. 2.7 КоАП РФ:

- а) невозможности устранения возникшей угрозы иными средствами;
- б) причинение вреда менее значительного, чем того вреда, который предотвращается действиями, по объективной стороне представляющими собой административное правонарушение.

Интересен в этом аспекте и анализ позиций судов, которые мотивируют наличие состояния крайней необходимости в своих решениях следующим образом:

- прежде всего, устанавливается характер опасности, судом указывается на то, что такая опасность должна быть не предполагаемой, а реальной;
- правоприменителем мотивируется наличие состояния крайней необходимости тем, что совершенные действия по временному промежутку их реализации совпадали с обстановкой реальной опасности, с наличием реальной угрозы защищаемым общественным отношениям;
- далее судами, как показывает анализ практики, аргументируется невозможность устранения опасности иными, помимо причинения вреда посредством совершения объективной стороны административного правонарушения, действиями или способами.

В заключении можно сделать вывод о том, что обстоятельства, исключаящие производство по делу об административном правонарушении - это факторы, которые, несмотря на имеющиеся основания полагать, что было совершено нарушение, обязывают не привлекать к ответственности или прекратить производство уже начатого дела. Их значение заключается в том, что осуществляется дифференцированный подход к правовой оценке всех обстоятельств по делу, и правовая природа некоторых из них, при условии их установления правоприменителем, позволяет исключить возможность производства по делу.

³ Решение Тамбовского районного суда Тамбовской области от 24.09.2019 по делу № 12-253/2018 [Электронный ресурс]. - URL: <https://sudact.ru/> (дата обращения: 12.03.2023).

Котова Ксения Евгеньевна, обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Вохминова Анастасия Андреевна,
обучающаяся Северо-Западного института
(филиала) Университета имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)

Научный руководитель:

Самойличенко Екатерина Евгеньевна,
доцент кафедры социально-гуманитарных
дисциплин и правовой информатики Северо-
Западного института (филиала) Университета
имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Система страхования вкладов: отечественный и зарубежный опыт

Российская система страхования вкладов зародилась относительно недавно. Родоначальником данного института стали принятые в 1990 году законы РСФСР «О Центральном банке России» и «О банках и банковской деятельности в РСФСР». Статьи 5 и 6 Закона № 394-1 «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» гласили, что в целях обеспечения стабильности банковской системы на Банк России была возложена функция по созданию страхового фонда, который должен был формироваться за счет обязательных отчислений от прибыли коммерческих банков и других кредитных учреждений, получивших лицензию на условиях и в порядке, определяемых Уставом Банка России¹. Идея создания системы реализовалась непросто: ее необходимость была очевидна, однако многие практические проблемы, имевшие важное значение, не были разрешены.

Спустя годы, был принят Федеральный закон "О страховании вкладов в банках Российской Федерации" от 23.12.2003 N 177-ФЗ², положивший начало современной системе страхования вкладов и поныне являющийся правовой основой в данном вопросе. Тогда же, в конце 2003 года, было принято решение создать новую структуру – Агентство по страхованию вкладов – государственную корпорация в форме публичного юридического лица, которая выплачивает вкладчикам возмещения и осуществляет ряд иных функций.

Система страхования вкладов (ССВ) - специальная государственная программа, реализуемая в соответствии с Федеральным законом № 177-ФЗ. Одним из ключевых понятий, используемых в данной области, является понятие «вклада». В соответствии с п. 2 ст. 2 ФЗ № 177-ФЗ, вкладом признаются денежные средства в валюте Российской Федерации или иностранной валюте, размещаемые вкладчиками или в их пользу в банке на территории Российской Федерации на основании договора банковского вклада или договора банковского счета, включая капитализированные (причисленные) проценты на сумму вклада.

В свою очередь, вклад, подлежащий страхованию - это вклад, размещенный в банке-участнике ССВ, за исключением отдельных видов денежных обязательств, перечень которых устанавливается Федеральным законом № 177-ФЗ. Исключение составляют средства, размещенные на банковских счетах (во вкладах) адвокатов, нотариусов и иных лиц, открытых для осуществления профессиональной деятельности; вклады в филиалах российских банков, находящихся за границей; средства, размещенные юридическими лицами или в их пользу и др. Перечень исключений, содержащийся в ч. 2 ст. 5 ФЗ № 177-ФЗ

¹ Земцов Анатолий Анатольевич, Цибульников Валерия Юрьевна Система страхования банковских вкладов в России: становление и развитие // Вестн. Том. гос. ун-та. Экономика. 2017. №37. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sistema-strahovaniya-bankovskih-vkladov-v-rossii-stanovlenie-i-razvitie> (дата обращения: 05.04.2023).

² Федеральный закон от 23.12.2003 N 177-ФЗ (ред. от 18.03.2023) "О страховании вкладов в банках Российской Федерации" / "Собрание законодательства РФ", 29.12.2003, N 52 (часть I), ст. 5029

дополнила новелла – п. 10, в котором сказано, что теперь вклады, размещенные иностранными агентами (за исключением физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей), сведения о которых содержатся в реестре иностранных агентов, ведение которого осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 14 июля 2022 года N 255-ФЗ "О контроле за деятельностью лиц, находящихся под иностранным влиянием", или в их пользу, также не подлежат страхованию.

Для получения страхового возмещения необходимо наступление страхового случая. Перечень возможных изложен законодателем в статье 8 Федерального Закона. К ним относят отзыв (аннулирование) у банка – участника ССВ лицензии Банка России на осуществление банковских операций и введение Банком России моратория на удовлетворение требований кредиторов банка. Однако законом установлены и ограничения касемо размера страхового возмещения.

Максимальный размер (лимит) страхового возмещения в соответствии со статьей 11 ФЗ № 177-ФЗ - это ограничение на совокупную сумму возмещения по вкладам, выплачиваемую в одном банке по каждому отдельному виду вкладов. На данный момент он составляет 1, 4 млн руб., а для отдельных видов вкладов, таких как счет эскроу или специальный счет (депозит), открытый для формирования и использования средств фонда капитального ремонта, 10 млн. руб. на одного вкладчика или многоквартирный дом. Кроме того, при наличии особых обстоятельств, содержащихся в главе 2.1 ФЗ № 177-ФЗ, таких как реализация жилого помещения или земельного участка со строением, получение наследства, возмещение ущерба, получение пособий и выплат, исполнение решения суда, получение грантов в форме субсидий лицо имеет право на получение страховой выплаты в повышенном размере, а именно на получение страхового возмещения в размере не более 10 млн руб. в совокупности, включая возмещение в размере 1,4 млн руб.

Если обратиться к процедурным вопросам, то после получения реестра из банка, в отношении которого наступил страховой случай, Агентство по страхованию вкладов публикует на своем официальном сайте, в прессе и размещает в банке специальное сообщение для вкладчиков. В данном сообщении будут указаны отделения банка-агента, в которые может обратиться вкладчик с заявлением о выплате возмещения по вкладам. Банк-агент – это банк, который в соответствии с законодательством для удобства вкладчиков может от имени Агентства принимать заявления вкладчиков и выплачивать им возмещение по вкладам. Если в местности, где проживает вкладчик, такого банка нет, то лицо может направить заявление по почтовому адресу Агентства по страхованию вкладов. Вкладчик, наследник или правопреемник (их представители) вправе обратиться в Агентство с требованием о выплате возмещения по вкладам со дня наступления страхового случая до дня завершения конкурсного производства (принудительной ликвидации). Как показывает практика, ликвидация банка продолжается не менее 1 года с даты отзыва у него лицензии на осуществление банковских операций, а при введении Банком России моратория на удовлетворение требований кредиторов – до дня окончания действия моратория. При наличии уважительных обстоятельств возможно подать заявление на восстановление срока.

Процедура выплаты возмещения по вкладам при страховом случае в банке устанавливается решением Правления Агентства, соответствующее сообщение для вкладчиков, включающее дату начала выплат (как правило, не позднее 14 дней после наступления страхового случая), публикуется в прессе и на сайте Агентства, в разделе «Банки» (на странице банка). Таким образом, каждый вкладчик закрепляется за банком-агентом и возмещение выплачивается в рублях, а вклад в иностранной валюте переводится по курсу ЦБ РФ на день наступления страхового случая. Физическим лицам денежные средства перечисляются на банковский счет либо почтовым переводом, а юридическим лицам в безналичной форме. Так, ООО КБ "Альба Альянс", являясь участником ССВ, после ликвидации 12 марта 2021 года, что является страховым случаем, обязался осуществить выплаты возмещений по вкладам. По состоянию на 03.04.2023 года было выплачено

3 000 578,05 Р (45,59 % страховых возмещений), а ещё не выплаченный остаток составляет 3 580 978,08 Р (54,41 %).

Согласно данным, предоставленным Агентством по страхованию вкладов, помимо Российской Федерации участниками ССВ являются 145 государств по всему миру³.

Прародителем всех современных систем страхования вкладов принято считать «New-York's Safety Fund», образованный в 1829 г. в Нью-Йорке. В течение следующих тридцати лет подобные программы были созданы в штатах Айова, Вермонт, Огайо, Индиана, Мичиган. Во время Великой депрессии в США обанкротились более 900 банков, что обусловило необходимость возрождения программ по защите вкладчиков. Так, Законом о банках 1933 г. (Законом Гласса-Стигола)⁴ была учреждена Федеральная корпорация по страхованию депозитов.

В Европейском союзе также действует ССВ – Директивой ЕС от 30 мая 1994 г. «О системах гарантирования депозитов» было предусмотрено, что каждое государство-член Союза обязано ввести на своей территории одну или несколько систем гарантирования депозитов⁵.

В Республике Беларусь, в целях обеспечения гарантированного возмещения денежных средств в белорусских рублях и иностранной валюте, размещенных физическими лицами на счетах в банках и небанковских кредитно-финансовых организациях, 21 ноября 2008 года, в соответствии с Законом Республики Беларусь от 8 июля 2008 г. №369-З “О гарантированном возмещении банковских вкладов (депозитов) физических лиц”⁶, создано Агентство по гарантированному возмещению банковских вкладов. Можно отметить несколько существенных отличий в организации ССВ. В первую очередь, это количество участников системы – если в Российской Федерации по состоянию на 20 марта 2023 года количество банков-участников составляет – 613, то в Республике Беларусь это 21 банк или небанковская кредитно-финансовая организация. Также различаются и сами участники системы – в Республике Беларусь это банки и небанковские кредитно-финансовые организации, а по российскому законодательству исключительно банки уполномочены на привлечение вкладов физических лиц.

Основным различием между государствами-участниками системы страхования вкладов является размер страховых возмещений. В таблице 1 представлены данные о размере выплат в случае наступления страхового случая в соответствии с законодательством Российской Федерации, Республики Беларусь, Соединенных Штатов Америки и Европейского Союза.

Таблица 1

Размеры страховых возмещений	
Страна	Размер (с пересчетом на российский рубль)
Российская Федерация	100 % суммы вкладов в банке, но не более 1 400 000 рублей

³ См: Перечень стран, в которых действует система страхования вкладов // URL: <https://www.asv.org.ru/Перечень%20стран.%20в%20которых%20действует%20система%20страхования%20вкладов.pdf> (дата обращения: 03.04.2023)

⁴ См: Закон Гласса // URL: <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/1721994> (дата обращения: 03.04.2023)

⁵ Чхутуаишвили Л.В. Системы гарантирования депозитов в банках России и европейского союза // Финансы и кредит. 2010. №32 (416). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sistemy-garantirovaniya-depozitov-v-bankah-rossii-i-evropeyskogo-soyuza> (дата обращения: 03.04.2023)

⁶ См: Закон Республики Беларусь № 369-З от 08.07.2008. О гарантированном возмещении банковских вкладов (депозитов) физических лиц // URL: https://belzakon.net/Законодательство/Закон_РБ/2008/588 (дата обращения: 03.04.2023)

Соединенные Штаты Америки	\$250 000 (19 330 000 рублей)
Европейский Союз	€100 000 (8 411 000 рублей)
Республика Беларусь	Вся сумма вклада без ограничений

Подводя итог вышесказанному, необходимо отметить, что система страхования вкладов является важной гарантией безопасности денежных средств при проведении расчетных, вкладных, инвестиционных и иных операций для населения Российской Федерации и других стран, являющихся членами ССВ.

Маракасов Игорь Анатольевич - обучающийся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Фомичева Дарья Михайловна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Васильева Яна Валерьевна - доцент кафедры
административного и финансового права Северо-
Западного института (филиала) Университета
имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Институт налоговых льгот

В налоговом праве в качестве правовых поощрений выступает институт налоговых льгот, который является его подотраслью.¹

Юристы определяют налоговые льготы как вид правовой льготы, позволяющий лучше удовлетворить интересы субъекта путем предоставления как дополнительных и специальных прав (льгот), так и освобождения от обязанностей.

Согласно пункту 2 статьи 17 Налогового кодекса РФ при установлении налогов законодательными актами могут предусматриваться налоговые льготы и основания для их предоставления налогоплательщикам в необходимых случаях.²

Налоговые льготы по налогам и сборам – это преимущества, предоставляемые отдельным категориям налогоплательщиков и плательщиков сборов по сравнению с другими налогоплательщиками и плательщиками сборов в соответствии с законодательством о налогах и сборах, включая возможность не уплачивать налоги и сборы или уплачивать их в меньшем размере. При этом порядок и условия применения налоговых льгот не могут носить обособленный характер, это предусмотрено пунктом 1 статьи 56. Налогового кодекса Российской Федерации.

Конституционный суд Российской Федерации (далее КС РФ) разъяснил, что льготы, предоставляемые налогоплательщикам, не относятся к обязательным элементам налогообложения. Льготы по налогам и основания для их использования налогоплательщиками могут предусматриваться в актах законодательства о налогах и сборах лишь в необходимых, по мнению законодателя, случаях, и поскольку установление льгот не является обязательным, их отсутствие при определении существенных элементов налога не влияет на оценку законности его установления.³

Кроме того, Конституционный суд РФ неоднократно указывал, что освобождение от налогообложения по своей природе представляет собой интерес, являющийся исключением из принципов всеобщности и равенства в налогообложении, вытекающих из Конституции (статьи 19 и 57), согласно которым каждый обязан платить законно установленный налог на соответствующий объект налогообложения. Налоговое освобождение всегда носит адресный характер, и его введение относится к исключительной прерогативе законодателя. Именно

¹ Проблемы теории государства и права: Учебное пособие / Под ред. М.Н. Марченко. М.: Юрист, 2001. 656 с.

² Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ (ред. от 18.03.2023) // Собрание законодательства РФ. № 31. 03.08.1998. ст. 3824.

³ Определение Конституционного Суда РФ от 05.07.2001 № 162-О «Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Хорошевского районного суда города Москвы о проверке конституционности абзаца второго пункта 2 статьи 224 и пункта 1 статьи 226 Налогового кодекса Российской Федерации» // Вестник Конституционного Суда РФ. № 1. 2002.

законодатель может определить (сузить или расширить) круг лиц, на которых распространяется налоговое освобождение.⁴

Налогоплательщики имеют право отказаться или приостановить использование льгот на один или несколько налоговых периодов, если иное не предусмотрено законом о налогах и сборах.

Законодатель не обязан вводить налоговые льготы для каждого гражданина, потому что, данный вид поощрений является правом законодателя, а не обязанностью и именно сами властные органы решают вводить данную налоговую льготу или нет. Лица, получающие налоговую льготу, не обязаны постоянно ею пользоваться, от данного вида правовых поощрений также можно отказаться либо приостановить их использование на один или несколько налоговых периодов.

Следует отметить, что использование налоговых льгот является законной оптимизацией налогов и сборов. Поэтому на практике применение налоговых льгот стало предметом пристального внимания как налоговых органов, так и налогоплательщиков.

Помимо налоговых льгот, следует также обратить внимание на то, что закон о налогах и государственных сборах позволяет налогоплательщикам применять пониженные налоговые ставки при определенных условиях. Такие налоговые ставки очень часто рассматриваются компаниями и государственными органами как налоговые льготы, однако это не так.

Налоговая ставка, в отличие от налоговых льгот непосредственно связана с элементом налога и сбора, имеет важное значение при его определении и не может быть рассчитана без использования налогов и сборов, подлежащих уплате налогоплательщиком в бюджет. Иными словами, определение налоговой ставки и ее законодательное закрепление являются самостоятельными и одними из существенных условий существования налога и сбора (неотъемлемых элементов налогообложения).

Таким образом, законодатель сначала констатирует необходимость определения налоговой ставки для обоснования налога и только потом определяет это понятие.

В связи с этим пониженные налоговые ставки, установленные законодательством субъектов Российской Федерации для отдельных категорий налогоплательщиков, например налога на прибыль организаций, уплачиваемого в бюджет субъектов Российской Федерации, не являются налоговыми льготами.⁵

Однако в законодательстве о налогах и сборах существуют несоответствия в отношении правового определения и применения налоговых льгот и пониженных налоговых ставок. Примером такого несоответствия является ставка НДС в размере ноль процентов (нулевая ставка налога). Таким образом, нулевая ставка НДС предназначена законодательным органом для достижения цели, противоположной той, для которой эта ставка должна быть установлена.

Установление этой более низкой ставки налога является предпочтением налогоплательщика. Это связано с тем, что ее введение не подразумевает и не может подразумевать вывод средств. Проще говоря, нулевая ставка НДС была введена с целью освобождения от налога, а не с целью его исчисления. Таким образом, данное освобождение от налогов государству встает в 30% от общего количества расходов.

Как указывают статистические данные размещенные на сайте Российской газеты: «от НДС освобождены операции, не признаваемые реализацией товаров, работ или услуг, в результате в 2022 году бюджет недополучит 1,7 трлн рублей, а в 2025 году – уже 2,15 трлн»⁶, эти данные дают представление о том насколько обширен налоговый оборот денежных

⁴ Постановление Конституционного Суда РФ от 21.03.1997 № 5-П «По делу о проверке конституционности положений абзаца второго пункта 2 статьи 18 и статьи 20 Закона Российской Федерации от 27 декабря 1991 года «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 31.03.1997. № 13. ст. 1602.

⁵ Письмо Минфина РФ от 23.11.2009. - № 03-02-07/1-520

⁶ <https://rg.ru/2022/10/04/rashodnye-chastnosti.html>

средств в РФ, а также указывают на те объемы социальной поддержки, которые предоставляет государство в виде юридического средства правовых поощрений.

Таким образом, введение и применение ставки НДС 0% не обусловлено налоговой ставкой как элементом налогообложения по своей экономической природе, хотя и удовлетворяет формальным критериям, установленным законодательством о налогах и сборах.⁷

Конституционный суд Российской Федерации детализирует обложение НДС экспортируемых товаров, работ и услуг, связанных с экспортом товаров, при этом налогоплательщики освобождаются и получают возмещение не только от налогов, но и из бюджета домашних хозяйств. Применение данного порядка к экспортируемым товарам повышает конкурентоспособность товаров, экспортируемых из Российской Федерации, на мировом рынке. Это связано с тем, что НДС обычно взимается с экспортных товаров, а также с работ и услуг, связанных с экспортом товаров.⁸

Таким образом, пониженные налоговые ставки не являются налоговыми льготами. Из вышеизложенного видно, что установленные законом льготы в соответствии с налоговым законодательством включают только налоговые льготы, а пониженные налоговые ставки не считаются такими льготами.

⁷ Козырева А.Н. Публичные финансы Российской Федерации: новые подходы к правовому регулированию // Центр публично-правовых исследований. 2007.

⁸ Определение Конституционного Суда РФ от 19.01.2005 № 41-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы общества с ограниченной ответственностью «Оренсал» на нарушение конституционных прав и свобод подпунктами 1 и 2 пункта 1 статьи 164 Налогового кодекса Российской Федерации»

Мифтахов Алим Рамилевич - обучающийся
ВШГА Московского государственного
университета имени М.В. Ломоносова

Научный руководитель:

Каменева Анна Николаевна - доцент кафедры
экономических и финансовых исследований
ВШГА Московского государственного
университета имени М.В. Ломоносова, кандидат
юридических наук

Цифровизация методов борьбы с коррупционными преступлениями

Международная безопасность представляет собой основу для поддержания мирового порядка и сохранения стабильного развития цивилизации в целом. Коррупция, в свою очередь, является одним из основных источников угроз для обеспечения безопасности, поскольку ее существование на национальном уровне неимоверно ведет к переходу на транснациональный, что обусловлено глобализацией и цифровизацией большинства экономических и иных процессов. В связи с чем, на протяжении многих лет разрабатывались международные и национальные механизмы противодействия коррупционным преступлениям, к числу которых мы относим разработку и реализацию международных договоров, конвенций, деклараций, национального плана противодействия коррупции, совершенствование действующего антикоррупционного законодательства, а также образование организаций, способствующих реализации данных нормативных правовых актов.

Изначально необходимо определить перечень действий, которые мы можем отнести к коррупционным. Исходя из положений статьи 1 Федерального закона от 25 декабря 2008 года №273-ФЗ «О противодействии коррупции», к коррупционным преступлениям мы относим: получение/дачу взятки, коммерческий подкуп, злоупотребление полномочиями и иное незаконное использование физическим лицом своего должностного положения.¹

В юридической доктрине в качестве основного метода борьбы с коррупционными преступлениями выделяют разработку и исполнение антикоррупционной политики. Я.Г. Ищук дает следующее определение антикоррупционной политики: «это научно определенная, последовательная и целенаправленная системная деятельность всех субъектов права, которая осуществляется соответствующими юридическими и внеправовыми мерами, в целях противодействия коррупции, устранения или минимизации факторов, порождающих коррупцию в различных сферах жизнедеятельности российского общества, а также устранения или минимизации ее негативных последствий»².

На наш взгляд изъясном данного толкования выступает отсутствие указания на субъекта, разрабатывающего и принимающего данный акт, в данном случае в качестве него выступает государство.

Наиболее верным будет следующее толкование антикоррупционной политики – это разработка и исполнение государством и обществом разнообразных и последовательных механизмов по устранению, предупреждению и пресечению причин и условий, порождающих коррупцию.

¹ Федеральный закон от 25.12.2008 N 273-ФЗ (ред. от 07.10.2022) "О противодействии коррупции"// СПС "КонсультантПлюс".

<https://student2.consultant.ru/cgi/online.cgi?req=doc&ts=plzYqQTy2qiuU7OL&cacheid=2ADC9EBA9712310D2DE0936A6B91425B&mode=splus&rnd=1wxYqQT29YNbnUBS4&base=LAW&n=428388&dst=1000000001#PC0ZqQTuamB8Jy7D1> (дата доступа: 15.11.22)

² См.: Н.Э. Мартыненко Организация противодействия коррупции: учебное пособие // под. общ. науч. рук. В.Ф. Цепелева., М.: Академия управления МВД России, 2020.С. 15.

В рамках антикоррупционной политики устанавливаются различные методы борьбы с коррупцией, к таким мы можем отнести: обеспечение взаимодействия граждан с уполномоченными в данной сфере органами государственной власти; просвещение общественности об уровне коррупции и мерах борьбы с ней; мониторинг связанных с коррупцией факторов и т.д.

Взаимодействие граждан с уполномоченными на предупреждение и пресечение коррупции органами государственной власти необходимо, поскольку оно позволит увеличить эффективность работы правоохранительных органов, увеличить уровень раскрываемости коррупционных преступлений. В данной, на наш взгляд, необходимо разработать механизм, который позволит простым гражданам фиксировать по средствам аудио либо видео записи факт совершения коррупционных преступлений.

По данным Министерства внутренних дел за первую половину 2022 года, было выявлено всего 25469 случаев совершения преступлений коррупционной направленности, что указывает на высокий уровень латентности преступлений данной категории, поскольку большинство людей достаточно часто сталкиваются с фактами совершения коррупционных деяний³. Следовательно, необходимо усовершенствовать механизмы выявления и расследования коррупционных преступлений. В связи с чем, необходимо обеспечить более строгий контроль за деятельностью должностных лиц, что возможно посредством установления большего количества видео-аудио записывающих устройств, обеспечения сохранности данных устройств не только на государственном, но и на муниципальном уровнях.

Также современному миру присуща тенденция к росту профессиональной преступности. Ю.С. Жариков дает следующее толкование профессиональной преступности: «это совокупность преступлений, совершенных лицами, для которых криминальная деятельность является специфической профессией, приносящей определенный доход»⁴. Профессиональные преступники используют наиболее современные способы совершения преступлений, то есть посредством использования цифровых устройств. В целях выявления преступлений коррупционной направленности, совершаемых профессиональными преступниками, необходимо повысить уровень квалификации сотрудников правоохранительных органов в сферах непосредственно взаимосвязанных с цифровизацией. Также необходимо обеспечить сотрудников правоохранительных органов новым оборудованием, необходимым для выявления фактов совершения коррупции посредством использования цифровых технологий.

Также в качестве метода борьбы с коррупционными преступлениями выделяют совершенствование национального законодательства, регулирующего данную область. Так на данный момент разрабатывается новый федеральный закон «о противодействии коррупции». Данный факт, на наш взгляд, связан с необходимостью законодательно установить новые способы совершения коррупционных преступлений и механизмы борьбы с таковыми.

Выделяют необходимость более частого внесения изменений в антикоррупционное законодательство, так последняя редакция Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 9 июля 2013 года №24 «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях» была введена 24 декабря 2019 года, то есть прошло уже практически более трех лет. В связи с чем, существует необходимость создания автоматизированной информационной системы способной анализировать применяемость того, или иного нормативного правового акта на практике, что позволит ей определять

³ Официальный сайт МВД РФ// [Электронный ресурс]: https://xn--b1aew.xn--p1ai/anticorr/NPA/fed_law (дата доступа: 15.11.2022)

⁴ См.: Жариков Ю.С. *Криминология* – Том 2: учебник для вузов// учебник, М.: «Юрайт», 2022г., С. 35; Потапова Н.Д., Потапов А.В. К вопросу о цифровизации трудовых отношений: теоретические и практические аспекты. *Цифровое право*, 2(2), 45–64. <https://doi.org/10.38044/2686-9136-2021-2-2-45-64>.

актуальность действующего законодательства. Также данная система сможет указывать на не применяемые нормы, то есть определять их как «мертвые нормы».

В рамках международного сотрудничества, необходимо совершенствовать как методы взаимодействия между государствами и международными организациями, так и стандарты, рекомендации международных организаций. Также необходимо указать на необходимость создания и принятия международного акта, направленного на борьбу с «цифровой преступностью». На данный момент Организация Объединенных Наций разрабатывает проект Конвенции «о противодействии использованию информационно-коммуникационных технологий в преступных целях». Данный проект содержит в себе открытый перечень преступлений, однако, на наш взгляд, необходимо также включить в установленный в акте перечень наиболее распространенные международные коррупционные преступления, например – «подкуп иностранного должностного лица».

Таким образом, на сегодняшний день существует необходимость совершенствования методов прямого и косвенного влияния борьбы с коррупцией. Так в первом случае необходимо разработать механизмы обеспечения сотрудничества между правоохранительными органами и обществом, усовершенствовать средства расследования преступлений коррупционной направленности. Во-втором, существует обеспечить контроль за актуальностью действующего антикоррупционного законодательства, необходимостью разработки новых международных актов с учетом стремительной цифровизации.

Овсянникова Ирина Сергеевна - обучающаяся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)
Научный руководитель:
Васильева Яна Валерьевна - доцент кафедры
административного и финансового права Северо-
Западного института (филиала) Университета
имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Налоговая ответственность и её виды

Данная тема выбрана не случайно, ведь налоги выступают необходимым звеном экономических отношений общества с момента появления государства. Применение мер ответственности в области налогообложения всегда вызывало повышенный интерес у налогоплательщиков, поскольку это затрагивает их права и законные интересы. В частности каждый плательщик налога хотя бы раз решал для себя вопросы, считаются те или иные действия нарушением налогового законодательства и не приведут ли они к взысканию штрафов, а если да, то в каком объеме.

Юридическая ответственность за несоблюдение налогового законодательства – это, прежде всего, наказание за нарушение установленного законодателем порядка, и только потом принуждение к исполнению закона. Неисполнение данных правил поведения в налоговых отношениях влечет за собой применение ответственности.

Правовые системы не могут работать без института ответственности. В доктрине права различают уголовную, административную, дисциплинарную, гражданскую и материальную ответственность. В последнее время многие ученые поставили вопрос о существовании особого вида ответственности – налоговой. Не только у исследователей возникает вопрос о ее месте в структуре юридической ответственности, но и у обычных граждан. Понятие «налоговая ответственность» не имеет юридического закрепления. В Налоговом кодексе РФ используется термин «ответственность за совершение налоговых правонарушений». В литературе это понятие и понятие «налоговая ответственность» применяются как равнозначные.¹

В соответствии с Конституцией Российской Федерации каждый гражданин обязан платить законно установленные государством налоги и сборы.² Если плательщик налога нарушает эту обязанность, то и нарушается установленный порядок общественных отношений, которые уже сложились в рамках экономической деятельности. Несоблюдение установленных правил имеет публично-правовой характер как ущемление интересов всего общества. Своевременная и полная уплата налогов и сборов субъектами налоговой сферы ведет к своевременному пополнению государственного бюджета и, следовательно, к достижению государством своих обязанностей и главных задач.

Анализируя различную учебную и специальную литературу по данному вопросу, можно увидеть, что позиции и мнения в сфере научных рассуждений выводит нас на различные суждения. Согласно одной позиции налоговая ответственность является самостоятельным типом юридической ответственности. Другие авторы полагают, что недопустимо само применение термина «налоговая ответственность». Третьи подчеркивают, что налоговая ответственность это и есть административная ответственность, указывая тем самым на их схожие признаки. Также имеются и другие мнения исследователей.

НК РФ предусматривает, что итоги проверок должны быть рассмотрены ответственным лицом (заместителем директора/руководителя) налогового органа. После проверки может быть вынесено решение о привлечении налогоплательщика к налоговой

¹ Налоговое право России: учеб. для вузов / отв. ред. Ю. А. Крохина. М., 2005. с.478

² Статья 57 Конституции Российской Федерации

ответственности за совершение налогового правонарушения;³ также предусмотрена и вероятность привлечения различных компаний и физических лиц к ответственности за совершение налоговых правонарушений.⁴

Поскольку налоговое право, как и другие правовые нормы, является разновидностью социальной нормы, то существует и две формы в налоговой ответственности: позитивная (добровольная, положительная) и негативная (государственное принуждение, ретроспективная).⁵

Для позитивной ответственности достаточно лишь формального (нормативного) основания, поскольку она возникает не на основе налогового правонарушения, а в силу того, что субъект налогового права добровольно выполняет свои обязанности, осознавая смысл и значение собственных поступков.

Налоговая деятельность государства базируется не только на установлении запретов относительно совершения каких-либо для этого действий. Одним из важнейших обстоятельств осуществления налоговой деятельности является именно добросовестное соблюдение гражданами налогоплательщиками, налоговыми агентами и иными фискально-обязанными лицами в предоставленных им прав, а также реализация возложенных на них обязанностей. При этом данные субъекты налогового права должны осознавать собственные социальные обязанности по уплате законно установленных для них налогов и выполнению других обязанностей, связанных с суверенным правом государства на получение части дохода плательщика налога. Признание субъектами налогового права смысла, понятия и значения своих поступков и согласованности со своими обязанностями придает позитивный смысл к их различным налоговым обязательствам. В целом позитивная налоговая ответственность носит добровольный характер, но также может быть и в определенной степени выражаться в виде государственного принуждения. Некоторые субъекты налогового права выполняют возложенные на них обязанности благодаря осознанию своих социальных обязательств, другие - через возможность их наказания за неправомерные действия (бездействия). Относительно позитивной налоговой ответственности принуждение в виде угрозы наступления негативных последствий считается только средством предупреждения нарушений законодательства о налогах и сборах.

По времени разработки позитивная ответственность предваряет негативную ответственность.

К сожалению, у большинства налогоплательщиков низкая правовая культура, и соблюдение налогового законодательства не является для них типичным правилом поведения. Налогообложение рассчитано на разумность и добросовестность налогоплательщика, без которого невозможен позитивный аспект.⁶

Несоблюдение норм налогового права обуславливает существование негативной налоговой ответственности.

Негативная налоговая ответственность имеет три основания:

формальное (базисное) изъясняется в наличии структуры правовых норм о налогах и сборах, которые регламентируют взимание платы за нарушение налогового законодательства, права и обязанности лиц, совершающих защиту налогового законодательства, ответственность за неисполнение налогового законодательства, а также процедуры и правоприменительные формы привлечения к налоговой ответственности;

фактическое, представляющее собой совершение субъектом налогового права противоправного действия (бездействия) в нарушение и несоблюдение норм и правил законодательства о налогах и сборах;

³ НК РФ часть 1 от 31 июля 1998г. №146-ФЗ (изм. и доп. от 30 декабря 2006г.). п. 2 ст. 101 // СЗ РФ от 3 августа 1998г. №31. Ст. 3824; СЗ РФ от 1 января 2007 №1 (часть 1) Ст. 39.

⁴ НК РФ. Ст. 107.

⁵ Крохина Ю.А. с 480.

⁶ Винницкий Д.В. Принцип добросовестности и злоупотребления правом в сфере налогообложения // Право и экономика. 2003. N 11. С. 59 - 64.

процессуальное содержится в решений компетентных органов (налоговых органов, внебюджетных фондов и таможенных органов) о наложении различных санкций за нарушение налогового законодательства.⁷

Наступление негативной налоговой ответственности возникает только при наличии всех перечисленных оснований и в строго определенном порядке: норма права - налоговое правонарушение - применение санкции.

Таким образом, позитивная ответственность – это ответственность, которая ориентирована на настоящее и предстоящее (будущее) и ответственное отношение к достижению обязанностей и их выполнению. Негативная налоговая ответственность появляется в результате их противоправных поступков (действий или бездействий) и предполагает за собой налоговые санкции.

Ответственность за нарушение законодательства о налогах и сборах характеризуется различными определёнными недостатками и лишениями, которые обязан претерпеть нарушитель. Лишение виновного определённых благ является его объективным свойством. Ограничения означают наложение к нарушителю соответствующих санкций законодательства о налогах и сборах, которые и являются мерой ответственности.

Нарушителей закона ждут следующие виды ответственности⁸:

1. Налоговые – мерой данного вида ответственности является наложение твёрдых или процентных (на определённую сумму) штрафов (главы 16 и 18 НК РФ). Размер штрафов возможен от 200 руб. до полумиллиона, а процентных – от 0,2% до 100%. Возможно также и принудительное взыскание. Срок давности равен трём годам (с момента совершения нарушения в данной области).

2. Дисциплинарные – возможны по приказу работодателя (статья 192 ТК РФ). В сфере налогообложения вопрос дисциплинарной ответственности наиболее актуален в отношении государственных служащих - сотрудников налоговых, таможенных органов, государственных внебюджетных фондов и налоговых инспекций.⁹

3. Административная ответственность применяется к нарушениям налогового законодательства, которые содержат признаки административных правонарушений (гл. 15 КоАП). Данную ответственность несут должностные лица, чаще всего это директор или главный бухгалтер компании. Одной из существенных особенностей является виновность правонарушителя (закон регулирует только волевое поведение человека и предусматривает ситуации, когда у человека есть выбор своего поведения, тем самым может выбирать как ему поступать).

4. Уголовная ответственность характеризуется повышенной общественной опасностью, попадающая под признаки налогового преступления (ст. 198 - 199.2 УК РФ). Самым главным и необходимым условием данной ответственности является крупный или особо крупный размер неуплаты налогов и сборов.

Данное выделение видов ответственности в области налогов и сборов обусловлено их разнообразным характером и различным размером ущерба, который влечет за собой их совершение. К любому из перечисленных видов ответственности нарушитель может быть привлечен лишь в судебном порядке, кроме того вид судебной инстанции, применяемый налоговыми органами, зависит от категории, к которой относится плательщик налогов.

Таким образом, налоговая ответственность - это обязанность лица, совершившего налоговое правонарушение, подвергнуться принудительным мерам со стороны государства, предусмотренным налоговыми санкциями, заключающимися в наложении дополнительных юридических обязательств денежного характера, применяемых компетентными органами в установленном процессуальном порядке.

⁷ Крохина Ю.А. с 483.

⁸ Викторова, Н. Г. Налоговое право: крат. курс / Н. Г. Викторова. СПб., 2010.

⁹ Грачева Е.Ю., Ивлиева М.Ф., Соколова Э.Д. Налоговое право. 2005.

Важно проанализировать основания для применения налоговых санкций, чтобы обеспечить справедливую налоговую ответственность для нарушителей. Главным стимулом к уплате налога является не совесть налогоплательщика, а принудительные меры, которые государство может применить при обнаружении нарушения законодательства о налогах и сборах.

Стоит сказать, что ученые выделяют и иные классификации налоговой ответственности.

Во всевозможных тонкостях налоговых вопросов могут разбираться лишь специалисты. В то же время каждому человеку необходимо иметь реальное и конкретное представление о том, как складываются его отношения с государством в связи с налогообложением. Существование и выявление разнообразнейших видов налоговой ответственности упрощает понимание системы и помогает определить налоговую ответственность в качестве самостоятельной.

Из вышеизложенного следует, что отсутствие единого подхода к пониманию налоговой ответственности связано с тем, что данное понятие не было законодательно закреплено в нормативных правовых актах. В Налоговом кодексе РФ указаны особенности и характерные черты налоговой ответственности и, которые необходимы для того чтобы считать её самостоятельным видом юридической ответственности.

Парфенова Анна Сергеевна - обучающийся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Корепина Анна Викторовна – заведующий
кафедрой административного и финансового права
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

Защита прав юридических лиц в производстве по делам об административных правонарушениях в арбитражных судах

Юридическое лицо выступает центральным участником производства по делам об административных правонарушениях, рассматриваемых арбитражными судами. Правовой статус указанного лица требует не только тщательного законодательного регулирования, но и должного теоретического изучения, в целях совершенствования деятельности государства по защите и обеспечению прав и законных интересов юридических лиц.

Статус лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, является производным от административно-правового статуса, который включает в себя права и обязанности¹. Однако некоторые административисты в содержание данного статуса добавляют и другие элементы, например, гарантии и принципы их реализации, гражданство, правосубъектность, ответственность². Однако мы считаем, что включение этих категорий в содержание правового статуса излишне усложняют понимание этого института.

По мнению Хавина А.Л. административно-правовой статус юридического лица можно определить как «совокупность правовых норм и институтов, определяющих права и обязанности юридического лица в сфере государственного управления, а также устанавливающих его административную ответственность»³. Мы согласны с данной позицией и в связи с этим, предлагаем определить правовой статус юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении в арбитражном суде, как законодательно закрепленную систему прав, обязанностей и гарантий, регулирующую взаимоотношения между судом и юридическим лицом, как участником арбитражного процесса.

Как известно, в рамках производства по делам об административных правонарушениях в арбитражных судах субъектами ответственности могут быть как физические, так и юридические лица. Однако особое внимание следует уделить именно организациям как участникам административно-правовых отношений в рамках арбитражного процесса, поскольку этот вопрос обсуждается продолжительное время учеными и юристами-практиками, не находя окончательного решения.

В частности, до настоящего времени не разработаны какие-либо единые критерии определения виновности юридических лиц. Сложности и противоречия, возникающие при трактовке виновности юридического лица, возникают в связи с тем, что все те знания о

¹ Серов А.С. К вопросу о правовом статусе лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении // Административное и муниципальное право. 2014. № 5. С 425-429.

² Микулин А.И. Административно-правовой статус лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении: содержание и особенности // Вестн. Том. гос. ун-та. 2014. № 388.

³ Хавин А.Л. Юридическое лицо в производстве по делам об административных правонарушениях: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.14 / Хавин Александр Леонидович; [Место защиты: Моск. гос. юрид. акад. им. О.Е. Кутафина]. - Москва, 2010. С 168: ил. РГБ ОД, 61 11-12/7.

субъективной стороне правонарушения, которые разработаны доктриной, в чистом виде к юридическим лицам неприменимы⁴.

Виновность юридического лица определяется законодателем иначе, чем для физических лиц, и это вполне оправданно. Формулировки статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ)⁵ при определении различных форм вины содержат интеллектуально-волевые характеристики деяния субъекта: «сознавало», «предвидело», «сознательно допускало», что к юридическим лицам в чистом виде неприменимо по вполне понятным причинам: у организации как абстрактного субъекта отсутствуют интеллектуальный и волевой элементы поведения.

Кроме того, стоит отметить, что отдельные структурные элементы административно-правового статуса юридического лица, безусловно, обладают определенной спецификой. Речь в данном случае идет о такой качественной характеристике правового статуса как административная правосубъектность, которая включает в себя административную правоспособность, дееспособность и деликтоспособность⁶.

Во-первых, в отличие от физических лиц, для юридических лиц моменты возникновения и прекращения административной правоспособности и административной дееспособности совпадают, и связаны с внесением сведений в Единый государственный реестр юридических лиц и исключением из него соответственно.

Во-вторых, у юридического лица существует зависимость объема приобретаемых прав и корреспондирующих прав других субъектов обязанностей, целям деятельности, определяемым в соответствии с учредительными документами, от самой специфики указанной деятельности, что обуславливает необходимость четкой классификации юридических лиц в зависимости от организационно-правовой формы, целей деятельности, имущественной обособленности.

В-третьих, деликтоспособность юридических лиц обладает важным признаком – автономией, то есть юридическое лицо несет ответственность самостоятельно (не зависит от имущественных возможностей учредителей, органов и должностных лиц юридического лица).

Все эти особенности необходимо учитывать судьям арбитражных судов при рассмотрении дела об административном правонарушении в отношении конкретного лица.

В качестве правового регулятора положения юридического лица, привлекаемого к административной ответственности в системе субъектов производства по делам об административных правонарушениях в арбитражных судах, выступают нормы Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ)⁷ и КоАП РФ. Однако в современной правовой действительности существует проблема соотношения и применения арбитражными судами названных выше кодексов. Исследуя теоретические наработки и судебную практику по проблеме преодоления данных коллизий и определению приоритетного нормативно-правового акта, И. М. Дивин приходит к выводу о том, что преимущественно ученые-административисты, как правило, настаивают на примате административно-правовых норм, а специалисты в области арбитражного процесса, напротив, отдают предпочтение нормам АПК РФ. В рамках нашего исследования мы придерживаемся мнения о приоритете норм АПК РФ.

Именно АПК РФ закрепляет права и обязанности лиц, участвующих в деле, которые, как было сказано выше, составляют содержание правового статуса лица, в отношении

⁴ *Рогова Д.В.* Правовой статус участников производства по делам об административных правонарушениях // StudNet, 2022, № 5, С. 4458.

⁵ "Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 № 195-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации от 7 января 2002 г. № 1 (часть I) ст. 1.

⁶ *Алехин А. П., Кармолицкий А. А.* Административное право России. Основные понятия и институты: учебник. – Москва: ИКД «Зерцало-М», 2004, С. 55.

⁷ "Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 № 95-ФЗ // "Собрание законодательства РФ", 29.07.2002, № 30, ст. 3012.

которого ведется производство по делу об административном правонарушении. Так в целях защиты прав и законных интересов юридических лиц они наделены правом обращения в арбитражный суд. Несмотря на то, что Конституция Российской Федерации⁸ закрепляет право на судебную защиту, как субъективное право физических лиц, оно распространяется и на юридических лиц, поскольку они представляют собой объединение физических лиц. Кроме того, необходимо отметить, что часть 1 статьи 4 АПК РФ закрепляет, что любое «заинтересованное лицо» вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов. В соответствии с разъяснениями Верховного Суда Российской Федерации «заинтересованными лицами» в данном случае являются граждане или организации⁹. Однако, учитывая, что юридическое лицо это лишь абстрактная правовая конструкция, то от его имени в арбитражный процесс вступают уполномоченные на то лица. Это могут быть органы, действующие в соответствии с законом или учредительными документами организаций, или адвокаты и иные лица в соответствии со статьей 59 АПК РФ. Соответственно, именно представители реализуют предоставленные АПК РФ права и несут обязанности от имени организаций.

При обращении в арбитражный суд с заявлением в случае оспаривания решений административных органов о привлечении к административной ответственности, юридические лица приобретают статус заявителей по делу. Однако они могут выступать и в качестве ответчиков, если в отношении их административным органом подано заявление с требованием о привлечении к административной ответственности указанных лиц. Кроме того, юридическое лицо может вступить в процесс или быть привлечено в него в качестве третьего лица. Соответственно, содержание прав и обязанностей будет зависеть от процессуальной роли, которую занимает организация.

Базовые права и обязанности лиц, участвующих в деле, закреплены в главе 5 АПК РФ, но мы можем встретить их и в других нормах кодекса. Так, например, лица, участвующие в деле, обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами, следовательно, злоупотребление ими может повлечь неблагоприятные последствия, такие, как обязанность уплатить все судебные расходы независимо от результатов рассмотрения дела (статья 111 АПК РФ). Кроме того, участники процесса обязаны соблюдать установленные судом процессуальные сроки представления документов и доказательств по делу, подчиняться иным распоряжениям председательствующего, уважительно обращаться к суду и так далее.

При исследовании правового статуса юридического лица при производстве по делу об административном правонарушении, особое внимание необходимо уделить процессуальным гарантиям, как основному механизму защиты прав. А. И. Микулин определяет процессуальные гарантии как: «установленные законом полномочия, права и обязанности должностного лица, государственного органа, прокурора, суда (судьи), в производстве которых находится дело об административном правонарушении, обеспечивающие возможность лицу, в отношении которого ведется дело, осуществлять право на защиту».¹⁰

Одним из важнейших правомочий юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, является право требовать от суда осуществления возложенных на него юридических обязанностей, корреспондирующих процессуальным правам данного лица. Так, юридическое лицо, являясь участником арбитражного процесса, вправе заявлять ходатайства (статья 41 АПК РФ), а этому праву

⁸ "Конституция Российской Федерации"(принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 04.07.2020.

⁹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2022 № 21 "О некоторых вопросах применения судами положений главы 22 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации и главы 24 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации" // "Российская газета", № 149, 13.07.2022.

¹⁰ Микулин А.И. Административно-правовой статус лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении: содержание и особенности // Вестн. Том. гос. ун-та. 2014. № 388.

соответствует обязанность судьи рассмотреть это ходатайство (статья 159 АПК РФ). Праву на заявление отвода корреспондирует обязанность судьи вынести определение об удовлетворении заявления либо об отказе в его удовлетворении (статья 25 АПК РФ). Праву знать о принятых по данному делу судебных актах и получать судебные акты (статья 41 АПК РФ) корреспондирует обязанность суда направлять такие судебные акты по почте всем лицам, участвующим в деле (статья 121 АПК РФ). Данный список можно продолжать долго, но основной вывод, который необходимо сделать заключается в том, что невыполнение судьями арбитражных судов, названных выше и других требований закона, является грубым нарушением права юридического лица на защиту.

Таким образом, проведенный нами анализ правовых норм показывает, что качество и полнота законодательного закрепления корреспондирующих обязанностей арбитражного суда по делу об административном правонарушении, напрямую определяет фактическую возможность реализации своих прав юридическим лицом, а также способствует достижению целей и задач всего производства по делам об административных правонарушениях в арбитражных судах.

Потапов Кирилл Владимирович - обучающийся ВШГА Московского государственного университета имени М.В.Ломоносова

Научный руководитель:

Каменева Анна Николаевна - доцент кафедры экономических и финансовых исследований ВШГА Московского государственного университета имени М.В.Ломоносова, кандидат юридических наук

Цифровые технологии при проведении налоговых проверок

Для раскрытия сущности данной темы первостепенно необходимо дать определение таким понятиям как цифровизация и налоговый контроль.

Так, в научной доктрине под цифровизацией понимается внедрение цифровых технологий в различные сферы деятельности человека с целью повышения эффективности работы, ее упрощения, а также уменьшения затрат на использование человеческого труда.

В соответствии со статьёй 82 НК РФ под налоговым контролем понимается деятельность уполномоченных органов по контролю за соблюдением законодательства о налогах и сборах, правильностью их исчисления, полнотой и своевременностью их уплаты.

Цифровые технологии довольно тесно взаимосвязаны с различными формами налогового контроля. Данные технологии позволяют сократить время на получение необходимой информации по налогам для налогоплательщиков, упрощают процедуры сдачи необходимых контрольных документов в инспекции, а также снижают риски совершения налоговых правонарушений и преступлений.

Одной из форм налогового контроля являются налоговые проверки, которые могут подразделяться на камеральные и выездные.

Согласно ст. 88 НК РФ камеральная налоговая проверка проводится по месту нахождения налогового органа на основе налоговых деклараций (расчетов) и документов, представленных налогоплательщиком, а также других документов о деятельности налогоплательщика, имеющихся у налогового органа.

Как указано в п. 2 ст. 88 НК РФ камеральная проверка проводится в течение 3 месяцев со дня представления налогоплательщиком налоговой декларации (расчета), а также в течение 6 месяцев со дня представления иностранной организацией (оказывающей услуги в электронной форме через информационно-телекоммуникационную сеть, в том числе через информационно-телекоммуникационную сеть "Интернет"), состоящей на учете в налоговом органе, налоговой декларации по НДС. Камеральная налоговая проверка на основе заявления о получении налоговых вычетов по НДФЛ в упрощенном порядке, проводится в течение 30 календарных дней со дня представления такого заявления, если иное не установлено НК РФ.¹

Если в ходе камеральной проверки выявлены ошибки, расхождения или несоответствие сведений, налоговый орган сообщает об этом налогоплательщику с требованием представить пояснения и/или внести исправления в налоговую декларацию в течении 5 дней. Данное требование оформляется в соответствии с Приложением N 4 к приказу ФНС России от 07.11.2018 N ММВ-7-2/628@. Пояснения к налоговой декларации можно представить в письменном виде лично, почтовым отправлением либо по телекоммуникационным каналам связи с использованием электронной подписи.²

¹ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 26.03.2022). Ч.2 п. 2 ст.88; п.2 ст. 221.1

² Официальный сайт ФНС https://nalog.gov.ru/rn77/taxation/reference_work/desk_audits/

Выездная налоговая проверка – это вид налоговой проверки, которая проводится на территории (в помещении) налогоплательщика на основании решения руководителя (заместителя руководителя) налогового органа, теми должностными лицами, которые прямо поименованы в этом решении (п. п. 1 и 2 ст. 89 НК РФ).

Что же касается особенностей выездной проверки, то необходимо сказать, что данная проверка может проводиться по одному или нескольким налогам, с целью проверки правильности исчисления и своевременности уплаты налогов. В рамках выездной налоговой проверки проверяется период, не превышающий 3 календарных лет, предшествующих году, в котором вынесено решение о проведении проверки, но при предоставлении налогоплательщиком уточненной налоговой декларации в рамках выездной налоговой проверки проверяется период, за который представлена данная налоговая декларация.

Период проведения выездной налоговой проверки по общему правилу составляет 2 месяца, данный срок может продлеваться до 4 месяцев, а в исключительных случаях - до 6 месяцев.

При проведении налогового контроля, введении новых автоматизированных систем налогообложения, а также в условиях цифровизации налогового взаимодействия между ФНС и налогоплательщиком используются различные цифровые технологии и автоматизированные системы, с помощью которых производится сбор, хранение и анализ большого количества информации о произведенных налогоплательщиками действиях.

Одна из недавно созданных по приказу ФНС систем, необходимых для налогового контроля — это АСК ККТ (автоматизированная система контроля применения контрольно-кассовой техники).³ С ее помощью можно в режиме реального времени видеть все розничные продажи. Первоначально она была создана для предотвращения роста цен в торговых сетях.

Так целями АСК ККТ являются: 1. Получение эффективных механизмов, с помощью которых будет налажен контроль за полнотой учёта выручки в результате налоговых проверок, а также и в дистанционном формате. 2. Автоматизация процесса регистрации и учёта контрольно-кассовой техники. 3. Автоматизация анализа данных, полученных с помощью контрольно-кассовой техники. Как раз-таки с помощью АСК ККТ происходило отслеживание цен и НДС на продукты питания, лекарственные препараты, медицинские изделия, детские товары, средства дезинфекции и индивидуальной защиты в процессе пандемии. Контроль осуществлялся с помощью сайта nalog.ru.⁴

По данным статистики ФНС с 2017 года налогоплательщики в большей степени самостоятельно стали уточнять свои налоговые обязательства⁵, не дожидаясь вынесения акта камеральной налоговой проверки, что позволяет сделать вывод о том, что применение цифровых технологий не только упрощает работу ФНС, снижает расходы бюджета на их проведение, но и повышает эффективность налогового контроля, развивает современные подходы в организации деятельности налоговых органов - от модели «по результатам налоговых проверок» к модели добровольной уплаты налогов, что, в конечном итоге, создает благоприятные условия для ведения бизнеса, способствует противодействию налоговых правонарушений и обеспечивает экономический рост страны.

³ Приказ Федеральной налоговой службы от 19 октября 2016 г. N ММВ-7-6/573@ "О вводе в промышленную эксплуатацию программного обеспечения автоматизированной системы контроля применения контрольно-кассовой техники (АСК ККТ)"

⁴ <file:///C:/Users/27911/Downloads/tsifrovizatsiya-i-vliyanie-tsifrovyyh-tehnologiy-na-effektivnosti-nalogovogo-kontrolya.pdf>

⁵ См.: Ордынская, Е. В. Организация и методика проведения налоговых проверок: учебник и практикум / Под ред. Кириной Л. С. М., 2015. С. 34; Потапова Н.Д., Потапов А.В. К вопросу о цифровизации трудовых отношений: теоретические и практические аспекты. Цифровое право, 2(2), 45–64. <https://doi.org/10.38044/2686-9136-2021-2-2-45-64>; Потапов А.В. Юридическое лицо как субъект трудовых и непосредственно связанных с ними отношений: Дисс.на соиск. уч. степ. канд. юрид. наук. МГУ. 2022. С. 91.

В целях реализации модели добровольной уплаты налогов в 2022 году в формате эксперимента была создана Автоматизированная упрощенная система налогообложения (АУСН).

Суть данной системы налогообложения состоит в то, что ФНС автоматически рассчитывает налог на основе банковской выписки, онлайн-касс и наличных операциях, которые нужно будет вводить в ручную в личном кабинете налогоплательщика. Налог уплачивается за каждый месяц. ИП и организации применяющие АУСН освобождаются от налоговой отчетности и уплаты страховых взносов как непосредственно за предпринимателя, так и за сотрудников (исключение составят взносы на травматизм). Бизнес на АУСН освобождается от налоговых выездных проверок. Ставка налога по объекту налогообложения «доходы» составит 8%, по объекту «доходы минус расходы» — 20%. Вновь созданные компании и ИП уже могут перейти на АУСН с 1 июля 2022 года, остальным придется ждать 1 января 2023 года,

Данный эксперимент продлится до 2027 года и на наш взгляд покажет эффективность в применении ККТ для автоматического сбора отчетности налогоплательщиков без использования стандартных процедур налогового контроля в форме подачи деклараций и налоговых проверок.

С цифровизацией налоговых отношений, с новым порядком применения контрольно-кассовой техники, предусматривающим передачу информации в ФНС в режиме реального времени, технологией Big Data (больших данных), введением единого федерального регистра ЕГР ЗАГС, а также риск-ориентированного подхода, полученные цифровые данные анализируются инспекторами ФНС на предмет реальности сделки, наличия фактов совершения налогового правонарушения, например, занижения налоговой базы, в результате налогоплательщик имеет возможность самостоятельно уточнить свои налоговые обязательства перед бюджетом. Такой подход позволяет моментально реагировать на выявление налоговых рисков, противодействовать налоговым преступлениям путем проведения работы по устранению налоговых нарушений, что выгодно не только налоговой службе, но и налогоплательщикам.

Подчеркнем, что в настоящее время с развитием цифровых технологий межведомственный обмен информацией позволяет в кратчайшие сроки выявить те или иные нарушения налогового законодательства, но для обеспечения эффективности работы правоохранительных органов по выявлению налоговых преступлений не стоит отказываться от совместного участия правоохранительных и налоговых органов в проведении выездных проверок (ст. 36 НК РФ), что позволит получить бесценный совместный опыт в сфере правового анализа действий налогоплательщика и реализовать меры профилактического реагирования.

В заключение хотелось бы сказать о том, что в последние годы осуществляется интенсивная работа по реформированию налогового контроля с помощью внедрения новых инструментов и методов, построенных на основе применения цифровых технологий и активном межведомственном взаимодействии. Новейшие цифровые технологии помогают анализировать и обрабатывать огромные объемы информации, что позволяет увеличить эффективность налогового контроля.

Таким образом, благодаря созданию с помощью цифровых технологий новых автоматизированных систем в сфере налоговых отношений (например - АСК ККТ, АУСН), увеличилась эффективность работы инспекторов налоговой службы, уменьшилось число налоговых проверок, но при всем этом доходность бюджетов увеличилась. На наш взгляд, в ближайшем будущем системы станут настолько автоматизированными, что вмешательство человеческих факторов будет мало. Все существующие системы в значительной степени упрощают работу налоговым инспекторам и повышают эффективность налогового контроля. Хотя цифровые системы и автоматизируют большинство работы, но некоторые проблемы всё же не решены и появляются даже новые: 1. Возникают сбои на сайтах и в программах: налогоплательщик не может вовремя предоставить данные, а налоговый работник не сможет

осуществить надлежащий контроль 2. Документы не систематизированы и их оборот очень высок 3. Нет большого количества высококвалифицированных специалистов, которые смогут правильно использовать программы.

На наш взгляд, для решения приведенных выше проблем необходимо:

- продолжать развивать цифровые сервисы и технологии в налоговой сфере, применять и широко распространять практику специальных налоговых режимов, электронного (цифрового) документооборота с целью получения государством достоверной и полной информации о деятельности налогоплательщика, с тем чтобы отследить все этапы осуществления его предпринимательской (хозяйственной) деятельности с целью обеспечения прозрачности и полноты исполнения налоговых обязательств

- проводить мероприятия, направленные на дальнейшее снижение затрат на проведение налоговых проверок, в т.ч. за счет риск-ориентированного подхода и эффективного отбора налогоплательщиков с высоким фактором риска для проведения выездного налогового контроля;

- повышать результативности межведомственного взаимодействия ФНС с правоохранительными органами.

Рогозин Илья Александрович – обучающийся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Зыков Роман Васильевич – обучающийся
Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Васильева Яна Валерьевна – доцент кафедры
административного и финансового права Северо-
Западного института (филиала) Университета
имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат
юридических наук, доцент

Правовое закрепление категории самозанятых: общая характеристика и последствия реализации

В настоящее время существуют разные формы организации предпринимательской деятельности: партнерское предпринимательство, корпоративное и индивидуальное. До недавнего времени существовала и другая, не признаваемая законодателем форма, статус которой формулируется как «самозанятые». Однако стоит сказать, что определяется она не как одна из разновидностей форм предпринимательской деятельности, а как особый вид профессиональной деятельности.

Вопрос о том, как создать условия для развития такой категории граждан и сделать этот вид деятельности законным, возник на «высшем» уровне неспроста. Основная причина – недополучение государством тех средств, которые могли быть взяты в форме налогов с лиц, осуществляющих данный вид деятельности и направлены в бюджет государства. Доля граждан, задействованных в неформальном (теневом) секторе экономики в современной России предположительно составляет около 20% от общего числа трудоспособных.

Началом процесса легализации неформального сектора экономики послужило выступление Президента РФ В. В. Путина на очередном Ежегодном послании Президента Федеральному Собранию, которое состоялось в декабре 2016 года. В своем выступлении Президент поручил с 2017 года «...исключить трактовку работы самозанятых граждан, как незаконную предпринимательскую деятельность...»¹. Таким образом, был затронут вопрос о неблагоприятном влиянии теневой экономики на развитие страны. Стоит также отметить, что до принятия законодательных актов, самозанятые соотносились с одной из форм предпринимательской деятельности.

Так, в 2017 году вступили в силу два важных нормативных акта: Федеральный закон «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» в городе федерального значения Москве, в Московской и Калужской областях, а также в Республике Татарстан (Татарстан)» от 27.11.2018 №422-ФЗ (последняя редакция) и Федеральный закон «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 27.11.2018 №425-ФЗ (последняя редакция). Данные правовые акты закрепили, во-первых, особый налоговый режим в отношении самозанятых, специальные налоговые ставки и регламентировали объект налогообложения, во-вторых, раскрыли, кто может воспользоваться таким режимом, т.е. попытались дать правовое закрепление понятию «самозанятые». Так, согласно п. 6 ст. 2 ФЗ №422-ФЗ, «Физические лица при применении специального налогового режима вправе вести виды деятельности, доходы от которых облагаются налогом на профессиональный доход, без государственной

¹РИА Новости. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://ria.ru/20161201/1482597780.html> (дата обращения: 26.03.23).

регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей, за исключением видов деятельности, ведение которых требует обязательной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя...». В соответствии с п. 7 ст. 2 данного федерального закона под профессиональным доходом законодатель понимает «...доход физических лиц от деятельности, при ведении которой они не имеют работодателя и не привлекают наемных работников по трудовым договорам, а также доход от использования имущества».

Чтобы получить статус самозанятого, достаточно (в соответствии с п. 3 ст. 3 ФЗ №422-ФЗ) установить на свое устройство мобильное приложение «Мой налог» и на его основе вести официальную экономическую деятельность. Но в федеральном законе есть исключения для тех лиц, на которых не может распространяться специальный налоговый режим. Например, на лиц, которые осуществляют реализацию подакцизных товаров и товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации (подп. 1 п. 2 ст. 4 ФЗ №422-ФЗ); лиц, занимающихся добычей и (или) реализацией полезных ископаемых (подп. 3 п. 2 ст. 4 ФЗ №422-ФЗ); лиц, имеющих работников, с которыми они состоят в трудовых отношениях (подп. 4 п. 2 ст. 4 ФЗ №422-ФЗ) и другие случаи, указанные в п. 2 ст. 4 ФЗ №422-ФЗ.

Устанавливается также налоговая база (ст. 8 ФЗ №422-ФЗ), налоговый период, который согласно п. 1 ст. 9 ФЗ №422-ФЗ составляет календарный месяц. В ст. 10 данного федерального закона установлены два вида налоговых ставок: 4% в отношении доходов, полученных от реализации товаров (работ, услуг, имущественных прав) физическим лицам и 6% в отношении доходов, полученных от реализации товаров (работ, услуг, имущественных прав) индивидуальным предпринимателям и юридическим лицам. Согласно п. 1 ст. 12 лица, применяющие специальный налоговый режим, имеют право на уменьшение суммы налога на сумму налогового вычета в размере не более 10 тыс. рублей. Налоговая декларация по налогу в налоговые органы не представляется (ст. 13).

С 1 июля 2020 года введение данного налогового режима осуществляется во всех субъектах РФ (подп. 3. п. 1 ст. 1 ФЗ №422-ФЗ).

Так, на основе данных Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ФНС РФ², можно говорить о росте числа самозанятых и дальнейшем развитии данной категории. По состоянию на 28.02.23 г., число самозанятых на территории РФ составило 6,9 млн., в Вологодской области – 31,5 тыс. чел. В общем объеме доля физических лиц выше по сравнению с индивидуальными предпринимателями.

На основе таких данных можно выделить положительные черты правового закрепления данного вида профессиональной деятельности: увеличение доли налогоплательщиков, легализация деятельности, востребованность такого налогового режима, увеличение налоговых поступлений.³

«Основной целью проекта является легализация самозанятых посредством создания удобного способа уплаты налогов», - подчеркнул глава налоговой службы. Он отметил, что более 67% налогоплательщиков НПД ранее не декларировали доходы от предпринимательской деятельности – то есть, скорее всего, работали «в тени».⁴

По данным Федеральной службы государственной статистики число лиц, занятых в теневом секторе экономики заметно сократилось⁵.

Многие эксперты позитивно оценивают введение нового налогового режима. Так, член экспертного совета Госдумы РФ по самозанятым Арсений Поярков считает, что рост

² См.: Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ФНС РФ // URL: <https://rmsp.nalog.ru/index.html>. Режим доступа: свободный.

³ Сколько самозанятые уже заплатили в бюджет. [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://www.klerk.ru/buh/news/493989/> (дата обращения: 17.10.2021)

⁴ РИА Новости. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://ria.ru/20191223/1562735674.html> (дата обращения, 26.03.23)

⁵ Федеральная служба государственной статистики. [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://rosstat.gov.ru/folder/210/document/13211?print=1#> (дата обращения: 26.03.23)

числа самозанятых связан, в первую очередь, с отсутствием «...административных барьеров в работе...». С ним полностью соглашается заместитель Министра экономического развития РФ, Татьяна Александровна Илюшникова: «...данный режим прост и удобен в применении и позволяет легально вести бизнес и иметь доход от подработок без рисков получить штраф за незаконную предпринимательскую деятельность, что делает его особенно привлекательным для начинающих предпринимателей»⁶.

Начавшаяся с марта 2020 года из-за распространения по всему миру нового вируса, впоследствии получившего название «COVID-19», сложная эпидемиологическая ситуация негативно сказалась на работе малого и среднего бизнеса, а также самозанятых. Основным фактором явились ограничения, введенные в 2020 году. Так, в соответствии с Указом Президента РФ от 25.03.2020 №206 «Об объявлении в Российской Федерации нерабочих дней», были установлены нерабочие дни для большинства граждан России сроком на одну неделю. В последующем нерабочие дни были продлены более чем на один месяц. В связи с этим самозанятые не имели возможность закупать сырье и реализовывать свою продукцию. В ряде регионов России были установлены весьма строгие ограничения: граждане не имели права покидать свое жилье без обоснованных на то оснований. Запрещались культурно-массовые мероприятия, прекращалась работа образовательных учреждений. Многие самозанятые начали вести свою трудовую деятельность удаленно. Например, если гражданин вел индивидуальные платные уроки для школьников (был репетитором), то занятия могли проводиться с помощью видеосвязи. Однако подобный способ часто приводил к понижению уровня дохода самозанятого, так как приходилось брать более низкую плату за предоставляемые услуги в связи с ухудшением их качества.

Официальная статистика подтверждает, что самозанятые перенесли кризис, связанный с пандемией, относительно благополучно, поскольку их количество увеличилось в 6,4 раза, а оборот вырос в 10,6 раза. По оценкам специалистов сервиса «ЮKassa» (который входит в экосистему Сбербанка) выручка самозанятых, продающих одежду и обувь выросла в 38 раз, у поставщиков медиа продуктов (видео, аудио и др.) – в 20 раз, у продавцов сувениров и аксессуаров – примерно в 8 раз. Самыми популярными видами деятельности у самозанятых в столице страны стали строительство, доставка, сдача квартир в аренду, маркетинг, реклама, такси, услуги курьера⁷.

Кроме того, со стороны государства самозанятым была оказана соответствующая помощь: в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 29.05.2020 №783⁸ самозанятым гражданам была выделена субсидия в размере уплаченного ими налога на профессиональный доход. А при уплате налога за 2020 год был предоставлен дополнительный налоговый вычет в размере 12130 руб., который может быть направлен на погашение долга по налогу, начисленному за период с 1 июля по 31 декабря 2020 г.

На сегодняшний день, преодолев последствия пандемии, можно отметить существенные изменения в экономической сфере нашего государства. Рост числа самозанятых показал необходимость данного института ведения собственного дела. Ряд экспертов высказывает мнение, что главные изменения должны иметь не документальную, а

⁶ РБК. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://plus.rbc.ru/news/5f6b67497a8aa98add1103a6> (дата обращения: 26.03.23).

⁷ Ведомости. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.vedomosti.ru/economics/articles/2021/01/21/855031-dohodi-samozanyatih> (дата обращения: 26.03.23).

⁸ Постановление Правительства РФ от 29 мая 2020 г. №783 «Об утверждении Правил предоставления в 2020 году из федерального бюджета субсидий физическим лицам, в том числе индивидуальным предпринимателям, применявшим в 2019 году специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», в условиях ухудшения ситуации в результате распространения новой коронавирусной инфекции» // СПС КонсультантПлюс (либо <http://www.consultant.ru/>).

ментальную природу, т. е. произойти «в головах». Как показывают результаты опросов, многие из самозанятых понимают объективную обусловленность выхода из тени.⁹

В заключение стоит отметить, что та цель, которая была поставлена В. В. Путиным на Ежегодном послании Президента Федеральному Собранию в декабре 2016 года, была достигнута. Закрепление статуса «самозанятого», хоть и не прямо указанного, но подробно регламентированного в нормативных актах, позволило на официальном уровне признать данный вид деятельности граждан страны законным. Данные изменения могут заметно повлиять на экономику нашей страны: возможен заметный рост числа лиц, задействованных в данной категории, сокращение теневых операций, а также рост экономического и материального благополучия населения.

⁹ См.: Лесовская М.И. Дилемма легализации самозанятых // Социально-экономический и гуманитарный журнал Красноярского ГАУ. 2019. №1 (11). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/dilemma-legalizatsii-samozanyatyh> (дата обращения: 26.03.2023).

Руднева Татьяна Юрьевна – обучающаяся
Северо – Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Вострикова Алёна Алексеевна - обучающаяся
Северо - Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Корепина Анна Викторовна - заведующий
кафедрой административного и финансового
права Северо-Западного института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

Конфликт интересов на государственной и муниципальной службе

Важнейшим направлением деятельности нашего государства была и остаётся борьба с коррупцией. Коррупция является одним из серьезных факторов, которые препятствуют эффективному развитию государства, и представляют огромную социальную угрозу. Согласно данным Международной неправительственной организации Transparency International (ТИ) Россия по итогам 2022 года занимает 137 место из 180 в исследовании Индекса восприятия коррупции. Такое положение в мировом рейтинге и ряд других проблем делают объективно необходимым формирование государством эффективных механизмов антикоррупционной политики.

Национальный план противодействия коррупции на 2021-2024 гг., действующий в редакции, утвержденной Указом Президента РФ от 16.08.2021 № 478, в качестве одной из приоритетных задач указывает повышение эффективности мер по предотвращению и урегулированию конфликта интересов.

Сегодня понятие «конфликт интересов» содержится в Федеральном законе от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» (далее – ФЗ «О противодействии коррупции»). Законодательство о государственной и муниципальной службе отсылает к дефиниции, закрепленной в антикоррупционном законе.

Конфликт интересов предполагает возникновение ситуации, когда личная заинтересованность лица (прямая либо косвенная), которое замещает должность, которой предусматривается его обязанность по принятию мер, направленных на предотвращение и урегулирование конфликта интересов, повлияла либо могла повлиять на добросовестное и объективное выполнение указанным лицом своих должностных (служебных) обязанностей (осуществления полномочий).

Как следует из определения, конфликт интересов всегда возникает на почве прямой или косвенной личной заинтересованности. Личная заинтересованность означает возможность в сложившейся ситуации получить доходы, выгоды, преимущества:

1) самим служащим.

Например, служащий обучается в образовательной организации, в отношении которой осуществляет контрольно-надзорные функции. Имеет место личная заинтересованность, поскольку служащий в силу должностного положения может получить преимущества при обучении, в частности завышенные оценки своих знаний;

2) лицами, состоящими со служащим в близком родстве или свойстве (близкими родственниками). К ним относятся его родители, супруги, дети, братья, сестры, а также братья, сестры, родители, дети супругов и супруги детей.

Например, заместитель руководителя администрации муниципального образования в период временного исполнения обязанностей руководителя

администрации издал распоряжение, которым наделил себя полномочиями представителя муниципального образования в органе управления коммерческой организации (совете директоров). Учредителем общества являлся муниципальный орган, а его генеральным директором - брат муниципального служащего¹. В данном случае возникает личная заинтересованность, так как совет директоров устанавливал размер вознаграждения и денежных компенсаций генеральному директору. Другими словами, служащий напрямую мог влиять на возможность брата получать доход.

Отметим, что тот факт, что служащий расторг брак, не является безусловным основанием для вывода об отсутствии личной заинтересованности.

Например, в одном из решений Вологодского областного суда рассматривалась ситуация, когда служащая принимала и проверяла сведения о доходах сотрудников госоргана. Среди них оказался ее бывший муж, с которым она имела общую дочь и имущество в общей собственности. Как указал суд: служащая могла быть заинтересована в том, чтобы бывший супруг скрыл некоторые сведения о доходах и имуществе - как своих, так и их общего ребенка².

3) организациями или гражданами, с которыми служащий и (или) его близкие родственники связаны имущественными, корпоративными или иными близкими отношениями.

Например, инспектор федерального государственного органа, осуществляющего контрольно-надзорные функции, направлен на внеплановую проверку организации, в которой должность генерального директора занимает лицо, с которым у него есть совместная собственность, а также который совместно с ним является созаемщиком крупного кредита в банке³. Совместное имущество, а также кредит, по которому рассматриваемые лица выступают в качестве созаемщиков, свидетельствуют о наличии у данных лиц имущественных отношений.

Для того чтобы предотвратить и урегулировать конфликт интересов законодательство предусматривает обязанность государственных гражданских и муниципальных служащих принимать соответствующие меры (п. 1 ч. 3 ст. 10 ФЗ «О противодействии коррупции»):

1) сообщить представителю нанимателя о возникшем конфликте интересов или о возможности его возникновения (ч. 2 ст. 11 ФЗ «О противодействии коррупции», п. 12 ч. 1 ст. 15 ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации», п. 11 ч. 1 ст. 12 ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации»). Для этого необходимо направить представителю нанимателя уведомление. Форма такого уведомления может быть предусмотрена актом госоргана или органа местного самоуправления.

Служащий подает уведомление в соответствии с порядком, определенным представителем нанимателя. Например, приказом Росгвардии от 25.09.2017 N 400 (ред. от 06.06.2022) установлено, что такое уведомление оформляется гражданским служащим в письменном виде, которое затем представляется лично в Главное управление кадров Федеральной службы войск национальной гвардии РФ или кадровое подразделение территориального органа Росгвардии либо направляется почтовым отправлением.

2) при необходимости осуществить самоотвод (ч. 5 ст. 11 ФЗ «О противодействии коррупции»). Случаи самоотвода и его порядок устанавливаются законодательством РФ. Однако в настоящее время такой документ на федеральном уровне не принят.

3) отказаться от выгоды, которая стала причиной возникновения конфликта интересов (ч. 4 ст. 11 ФЗ «О противодействии коррупции», ч. 3.1 ст. 19 ФЗ «О государственной

¹ «Обзор практики правоприменения в сфере конфликта интересов N 3» [Электронный ресурс]. URL: <https://mintrud.gov.ru/ministry/programms/anticorruption/9/13>

² Апелляционное определение Вологодского областного суда от 27.04.2021 по делу N 2-1175/2021 [Электронный ресурс]. URL: https://storage.consultant.ru/ondb/attachments/202106/29/Apopredelenie_Vologodskogo_OS_Dqx.pdf

³ «Обзор практики правоприменения в сфере конфликта интересов N 5» [Электронный ресурс]. URL: <https://mintrud.gov.ru/ministry/programms/anticorruption/9/1>

гражданской службе Российской Федерации», ч. 2.1 ст. 14.1 ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации»).

Например, при исполнении функций государственного управления в отношении организации, от которой служащий получает какие-либо бесплатные услуги или бонусы и т.п., необходимо отказаться от таких выгод.

4) передать принадлежащие ему ценные бумаги в доверительное управление, если владение ими приводит или может привести к конфликту интересов (ч. 7 ст. 11 ФЗ «О противодействии коррупции», ч. 2. ст. 17 ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации», ч. 2.2 ст. 14.1 ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации»).

Непринятие служащим мер по предотвращению или урегулированию конфликта интересов является правонарушением, влекущим увольнение (ч. 2.3 ст. 14.1 ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации», ч. 3.2 ст. 19 ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации»).

Представитель нанимателя (работодатель), в свою очередь, если ему стало известно о возникновении у служащего личной заинтересованности, которая приводит или может привести к такому конфликту, обязан принять меры по предотвращению или урегулированию конфликта интересов. В частности, он обязан изменить должностное или служебное положение служащего, который является стороной конфликта интересов, вплоть до его отстранения от исполнения должностных (служебных) обязанностей и (или) отказаться от выгоды, явившейся причиной возникновения конфликта интересов (ч. 4 ст. 11 ФЗ «О противодействии коррупции», ч. 3.1 ст. 19 ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации», ч. 2.1 ст. 14.1 ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации»).

При наличии информации о возникновении или о возможности возникновения у служащего конфликта интересов, представитель нанимателя направляет представление в комиссию по соблюдению требований к служебному поведению служащих и урегулированию конфликтов интересов.

Законодательство о государственной и муниципальной службе содержит ответственность представителя нанимателя при непринятии данных мер – увольнение с гражданской или муниципальной службы.

Перечислив меры, направленные на урегулирование и предотвращение конфликта интереса, выделим основные недостатки, препятствующих точному пониманию и исполнению в рамках правоприменительной практики уполномоченных должностных лиц.

Во-первых, изложение дефиниции «изменение должностного (служебного) положения государственного служащего» не является достаточно понятной. В науке присутствует мнение о том, что под изменением должностного положения служащего следует иметь в виду перевод его с одной должности на другую, однако, как известно, это осуществимо по общему правилу с письменного согласия самого служащего и в некоторых иных случаях, но не при наличии угрозы возникновения конфликта интересов. С учетом вышеуказанного законодателю необходимо разъяснить, что он имеет в виду под «изменением должностного или служебного положения гражданского служащего, являющегося стороной конфликта интересов». Кроме этого, так как законодательство не содержит механизма изменения должностного положения служащего применительно к указанной ситуации, необходимо хотя бы в общих чертах регламентировать процедуру указанного изменения.

Во-вторых, не совсем понятны рамки и содержание понятия «выгода, явившаяся причиной возникновения конфликта интересов». Законодательство о государственной (муниципальной) службе не содержит однозначного толкования данной меры, что также является существенной проблемой. По нашему мнению, выгода – это предоставление преимуществ или материальных благ и (или) услуг государственному (муниципальному) служащему, в связи с выполнением им служебных (должностных) обязанностей.

Помимо этого, существует и значительный пробел в процедурных моментах применения данного способа к служащему, а именно: каким образом он должен реализовываться, когда выгода уже получена служащим, какой статус должен быть у отказа служащего от полученной выгоды и т.д. Неурегулирование таких вопросов на законодательном уровне несомненно является коррупциогенным фактором при различных злоупотреблениях, как со стороны самого служащего, к которому применяются указанные способы урегулирования конфликта, так и со стороны вышестоящего руководства служащего⁴.

В-третьих, как уже отмечалось порядок отвода (самоотвода) государственных (муниципальных) служащих не урегулирован антикоррупционным законодательством, что также создает определенные проблемы в единообразном применении норм, а также формирует определенные коррупциогенные факторы.

Таким образом, необходимо более четкое урегулирование перечисленных мер, что необходимо для понимания границ их применения, ограничения друг от друга в зависимости от конкретной ситуации, которая складывается в практической деятельности. Всё это позволит не допустить возможностей для недобросовестных государственных (муниципальных) служащих и их руководителей, используя пробелы закона в данной области, не только не осуществлять урегулирование конфликта интересов, но и по своей сути совершать противоправные деяния, связанные с извлечением какой-либо выгоды от имеющегося конфликта интересов.

⁴Амаран А.А. Проблемы и недостатки урегулирования конфликта интересов на государственной гражданской службе // Вестник магистратуры. 2021. №2-2 (113). С. 25.

Смирнов Андрей Васильевич - старший советник юстиции, начальник отдела кадров прокуратуры Вологодской области

Особенности служебной деятельности прокурорских работников в условиях цифровой трансформации органов прокуратуры

Выполнение прокурорскими работниками одновременно различных правоохранительных, правозащитных, контрольно-надзорных и ряда других функций обуславливает особую роль органов прокуратуры в системе государственных органов Российской Федерации¹. Подобная многофункциональность прокурорской службы, одновременно указывающая на её «надведомственный» характер, предопределяет уникальность значительной части составляющих правовой статус данной категории служащих элементов.

В своем докладе я остановлюсь на характеристике исключительно такого элемента рассматриваемого института, играющего одно из фундаментальных значений для эффективной реализации профессиональной служебной деятельности, как требования, предъявляемые к прокурорскому работнику в условиях происходящих преобразований, и в первую очередь преобразований в сфере информационно-коммуникационных технологий.

Продолжающийся на протяжении последних лет непрерывный процесс совершенствования организации и функционирования публичной власти оказывает детерминирующее влияние на состояние органов прокуратуры, приоритеты в их функционировании. Преобразуются используемые в целях обеспечения точного и единообразного применения законов на всей территории Российской Федерации административно-правовые формы и методы нашей работы. Вводятся новые компетенции. Данные обстоятельства обуславливают невозможность решения проблем реформирования прокурорской службы в отрыве от общих вопросов развития государства и общества.

Несмотря на успешно реализуемую на протяжении нескольких последних лет руководством Генеральной прокуратуры Российской Федерации политику открытости и гласности органов прокуратуры, которая во многом определила высокий уровень доверия общества к данным органам и существенно укрепила их авторитет², административно-правовое регулирование служебных отношений в органах прокуратуры испытывает острую необходимость в совершенствовании - переходе на принципиально новый уровень развития, отвечающий современным тенденциям развития нашего общества³.

Именно достижением этих целей продиктован взятый с 2017 года курс на информационную модернизацию и техническое переоснащение самих органов прокуратуры⁴.

Старт проекту Цифровой трансформации органов прокуратуры был дан поручением Президента Российской Федерации В.В. Путина от 04.09.2017 (Пр-1761). Учитывая роль органов прокуратуры в системе государственного управления, данный проект получил статус одного из обязательных элементов единой государственной политики по созданию необходимых условий развития цифровой экономики. Ответственными за его реализацию

¹ См.: Смирнов А.В. Понятие и административно-правовая природа государственной службы в органах прокуратуры Российской Федерации // Пенитенциарная наука. 2020. № 14(3). С. 395.

² См.: Аналитический обзор ВЦИОМ «Правоохранительные и судебные органы: рейтинг защитников прав и свобод» // Официальный сайт Всероссийского центра изучения общественного мнения (ВЦИОМ) URL: <https://wciom.ru/index.php?id=236&uid=9110> (дата обращения: 04.12.2022).

³ См.: Смирнов А.В. Об основных направлениях развития института государственной службы в органах прокуратуры Российской Федерации // Административное право и процесс. 2022. № 2. С. 45-52.

⁴ См.: Капинус О.С. Цифровизация деятельности органов прокуратуры: настоящее и будущее // Вестник Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации. 2018. № 4(66). С. 5-10.

были определены сама Генеральная прокуратура и Министерство связи и массовых коммуникаций России.

В том же сентябре соответствующим приказом Генерального прокурора была утверждена Концепция цифровой трансформации органов и организаций прокуратуры до 2025 года⁵.

В качестве целей Концепции определены:

- повышение эффективности деятельности органов прокуратуры;
- создание условий для оперативной реализации надзорных функций в связи с цифровизацией объектов надзора;
- обеспечение устойчивого и бесперебойного функционирования собственной цифровой инфраструктуры, ее информационной безопасности;
- развитие свободного, устойчивого и безопасного взаимодействия органов прокуратуры с гражданами, организациями, институтами гражданского общества, органами государственной власти и местного самоуправления.

Для достижения указанных целей реализуется комплекс мероприятий, которые могут быть структурированы в следующие основные направления:

во-первых, реализация высокотехнологичного надзора на основе единого информационного пространства органов прокуратуры и контрольно-надзорных органов; дистанционного надзора; использования применяемых при формировании цифровой экономики технологий больших данных (big data); и даже, по завершении процесса внедрения всех инструментов Концепции, - применение моделей и методов искусственного интеллекта;

во-вторых, создание цифровой инфраструктуры на основе единого безопасного информационного пространства органов прокуратуры; электронного документооборота; современных электронных средств взаимодействия работников прокуратуры; электронного межведомственного взаимодействия;

в-третьих, формирование среды доверия на основе открытых для каждого данных и электронного взаимодействия граждан и организаций с органами прокуратуры.

Учитывая тематику сессии, отмечу, что использование упомянутых выше технологий больших данных (big data) применительно к служебным процессам в органах новые возможности по совершенствованию надзора в различных областях деятельности, в том числе:

первое, это анализ больших данных, порождаемых в крупнейших государственных информационных системах (таких как ГИС: ЖКХ, ПФР, Государственный кадастр недвижимости и др.), что позволит уточнить текущие тенденции и изменения в обществе и государстве, более точно спрогнозировать объем и характер возможных нарушений прав и интересов граждан и организаций;

второе, это анализ жалоб и обращений граждан и организаций вкупе с использованием открытых источников информации, включая социальные сети и средства массовой информации, что позволит типизировать характер и содержание жалоб, выработать эффективные методические рекомендации работникам органов прокуратуры по реагированию на них, частично автоматизировать процесс подготовки ответов на обращения;

третье, это анализ данных мониторинга СМИ и социальных сетей, который позволит уточнить тенденции развития социальных процессов в регионах и стране в целом, выявить возможные негативные тенденции и ожидания по нарушениям законодательства, точнее спланировать профилактику правонарушений и преступлений и совместно с органами правопорядка предотвратить возможные нарушения.

⁵ Приказ Генпрокуратуры России от 14.09.2017 № 627 (ред. от 01.12.2021) "Об утверждении Концепции цифровой трансформации органов и организаций прокуратуры до 2025 года" (вместе с "Концепцией цифровой трансформации органов и организаций прокуратуры Российской Федерации до 2025 года").

Уже сегодня в распоряжении органов прокуратуры имеются следующие электронные ресурсы:

1. **Единый портал прокуратуры Российской Федерации**, объединивший сайты всех органов прокуратур, включая прокуратуры субъектов Российской Федерации. Сегодня портал является унифицированной единой точкой доступа к информации и функциям прокуратуры России для граждан, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и органов публичной власти.

2. **Федер. Гос. Инф. Система «Единый реестр контрольных (надзорных) мероприятий»** - информационная система, предназначенная для обеспечения доступа и размещения в электронной форме информации о контрольно-надзорных мероприятиях в отношении юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, всех органов государственной власти и местного самоуправления, результатах контрольно-надзорных мероприятий и принятых мерах.

3. **государственная автоматизированная система правовой статистики (ГАС ПС)**, предназначенная для обеспечения учета сообщений о преступлениях, состояния преступности, раскрываемости преступлений, состояния и результатов следственной работы и дознания.

4. **информационная система межведомственного электронного взаимодействия (ИС МЭВ)** - федеральная государственная информационная система, позволяющую органам и организациям осуществлять информационный обмен имеющимися в их распоряжении ресурсами. В частности, органы прокуратуры в рамках использования ИС МЭВ получают доступ к информационным системам МВД, Росреестра, Пенсионного фонда и Налоговой службы.

5. С 01.02.2021 внедрен **автоматизированный информационный комплекс «Надзор-WEB»**, представляющий собой единую систему информационно-документационного обеспечения надзорного производства органов прокуратуры и предназначенный для автоматизации делопроизводственной и надзорной деятельности.

6. **Автоматизированное рабочее место «Статистика» (АРМ «Статистика»)**, предназначенное для подготовки и представления ведомственных и межведомственных статистических отчетов в электронном виде.

Также органы прокуратуры имеют такие внутриведомственные информационные системы, как автоматизированные информационные комплексы (АИК) и системы (АИС): АИК «КАДРЫ-ОП», АИС «Архивное дело ОП», АИС «ПЕНСИЯ», которые позволили автоматизировать многие процессы нашей кадровой работы.

В целях беспрепятственной эксплуатации сервисами каждый работник прокуратуры обеспечен сертификатами ключей проверки электронной подписи.

В дальнейшем планируется значительно расширить перечень доступных сервисов. Например, планируется создать:

- Сервис **«Проведение прокурорских проверок на основе сообщений СМИ»**, который обеспечит выявление инцидентов, мониторинг резонансных событий, персон и организаций для инициации прокурорских проверок;

- публичный раздел **«Преступность»** на Едином портале прокуратуры, который предоставит публичную карту преступности, рейтинги территорий по уровню преступности;

- Сервисы **«Интеллектуальная обработка обращений граждан»** и **«Анализ и отчетность по обращениям граждан»**, которые позволят классифицировать обращения, выявить очаги обращений, составить аналитические материалы для планирования проверок.

В рамках продолжающегося 3-го этапа Цифровой трансформации, который продлится до 2025 года планируется завершить процедуру перехода органов прокуратуры на безбумажное делопроизводство.

Конечно, процесс такой глобальной трансформации не проходит безболезненно. Информационная модернизация и техническое переоснащение органов прокуратуры, попытки внедрения инновационных технологий управления обусловили предъявление к

прокурорским работникам принципиально новых требований в части овладения знаниями и навыками работы с современными WEB-технологиями⁶. Данный процесс вызвал сложности молодых специалистов, которых он застал в самом начале их профессиональной карьеры, так и для опытных работников, которые испытали определенные трудности при переходе на новый технологический уровень и логически последовавшем переходе на более высокий темп работы.

В этой связи уже в июне 2022 года значительное число ведомственных приказов дополнены положениями о квалификационных требованиях к прокурорским работникам в части знания порядка работы с информационными системами; владения методикой и тактикой осуществления прокурорского надзора с использованием внедренных технологий; наличия устойчивых навыков работы с эксплуатируемыми информационными системами и ресурсами органов прокуратуры Российской Федерации.

При решении вопроса о соответствии работника занимаемой должности в каждом случае дается оценка наличию у него навыков работы с цифровой инфраструктурой органов прокуратуры, навыков реализации надзорных полномочий с использованием информационно-коммуникационных технологий.

Для решения задач по повышению профессиональных компетенций наших работников внедряются принципиально новые системы подготовки и переподготовки кадров, управленческих технологий⁷.

Уже сейчас организовано с применением принципа непрерывности обучение работников цифровым компетенциям и навыкам, в том числе с использованием видеоконференц-связи. Образовательные организации органов прокуратуры внедряют дистанционные образовательные технологии и электронное обучение, в том числе во взаимодействии с другими организациями общего и дополнительного образования.

Вопросы получения знаний в данной сфере становятся предметом учебных мероприятий в рамках постоянно действующих семинаров в региональных и, так называемых, «базовых» прокуратурах.

Завершая своё выступление еще раз подчеркну, что процесс внедрения в работу органов прокуратуры технологических инноваций не проходит безболезненно. На сегодняшний день, наряду с другими протекающими процессами в нашей служебной деятельности, мы наблюдаем ситуацию возрастания объема и сложности работы, которую затруднительно выполнять в рамках нормальной продолжительности рабочего времени, повышение спроса с подчиненных работников и, как следствие, увеличение морально-психологической нагрузки и степени ответственности при осуществлении надзорной деятельности. Данные явления вызывают значительный отток кадров, который, как мы вынуждены констатировать, в настоящий период характерен не только для Вологодской области и отнюдь не только для органов прокуратуры.

Сможет ли процесс внедрения и использования новых информационных технологий действительно облегчить и усовершенствовать деятельность наших работников в сфере документооборота, проведения мониторинга и анализа, отслеживания и пресечения правонарушений покажет только время.

⁶ См.: Меры по реализации мероприятий цифровой трансформации органов и организаций прокуратуры Российской Федерации // Официальный сайт Генпрокуратуры РФ. URL: <https://genproc.gov.ru/smi/news/genproc/news-1595842/> (дата обращения: 04.12.2022).

⁷ См.: Сазанова О.В. Подготовка кадров, дополнительное профессиональное образование работников органов и организаций прокуратуры Российской Федерации в условиях цифровой трансформации // Вестник Университета прокуратуры Российской Федерации. 2020. № 1(75). С. 118–123.

Сиянцева Александра Константиновна -
обучающаяся Российского государственного
университета туризма и сервиса
Научный руководитель:
Магомедов Фирдоуси Билямудинович -
доцент, кандидат юридических наук

Сравнительный анализ уголовного проступка и административного правонарушения: вопросы разграничения

Все более важными становятся вопросы, касающиеся гуманизации уголовного законодательства, связанная с отграничением преступления от административного правонарушения на основе исследования признаков общественной опасности деяния и наступлением общественно-вредных последствий.

В связи с этим необходимо рассмотреть и провести сравнительный анализ признаков института уголовного проступка с признаками иных видов правонарушений, в частности с административным.

Законодательству зарубежных стран данная категория известна давно, и применяется в США, многих странах Европы. Для РФ институт уголовного проступка является новым и только находит свое отражение в уголовном праве. Однако еще Уголовное Уложение 1903 года выделяло три вида преступных деяний: тяжкие преступления, преступления и проступки. Инициаторы законопроекта в пояснительной записке отмечают, что количество лиц, осужденных за преступления небольшой тяжести, в том числе лиц, осужденных за эти преступления впервые, по-прежнему остается значительным.

Так, в 2018 году за преступления небольшой тяжести было осуждено 334 712 лиц (51% от общего количества осужденных), из них 217 367 лиц (65%) не имели неснятых и непогашенных судимостей. В 2019 году показатели по-прежнему остались на высоком уровне: за преступления небольшой тяжести было осуждено 305 011 лиц (51% осужденных), из них 186 497 лиц (61%) не имели неснятых и непогашенных судимостей.

Для разграничения уголовного проступка и административного правонарушения необходимо рассмотреть их характерные признаки.

Кодекс РФ об административных правонарушениях (далее- КоАП РФ) под административным правонарушением понимает противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.¹

Исходя из этого определения, обязательными признаками административного правонарушения являются следующие:

1) **противоправность** выражается в совершении деяния, которое запрещено КоАП РФ или законами субъектов РФ об административных правонарушениях;

2) **виновность** подразумевает наличие у лица вины, т.е. психического отношения субъекта к противоправному действию или бездействию и его последствиям, в форме умысла или неосторожности;

3) **деяние в форме действия или бездействия**, под которым понимаются сознательные, волевые действия или бездействия виновного лица;

4) **физические и юридические лица**- субъекты административного правонарушения;

5) **наказуемость** подразумевает под собой наступление административной ответственности за совершение содеянного.

¹ Закон Российской Федерации «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 № 195 // Российская газета. - с изм. и допол. в ред. от 06.03.2022.

Понятие уголовного проступка в зарубежных странах трактуется по-разному. Во Франции под проступком понимаются умышленные или неосторожные деяния, за совершение которых предусмотрено лишение свободы до 10 лет, штраф, штраф-дни, ограничение прав, неоплачиваемые общественно полезные работы. В Германии проступком является противоправное деяние, санкцией за которое предусмотрено лишение свободы на срок менее одного года или штраф.

Авторы законопроекта в РФ под уголовным проступком признают- совершенное лицом впервые преступление небольшой тяжести, за которое Уголовным кодексом РФ (далее- УК РФ) не предусмотрено наказание в виде лишения свободы, за исключением определенных составов преступлений.²

Характерными признаками уголовного проступка необходимо считать:

1) деяние должно быть совершено лицом впервые, т.е. на момент совершения правонарушения оно не имело неснятую или непогашенную судимость и не освобождалось от уголовной ответственности за уголовный проступок в течение одного года, который предшествовал дню совершения этого преступления;

2) совершенное деяние должно относиться к преступлениям небольшой тяжести, за которые максимальное наказание не превышает трех лет лишения свободы согласно УК РФ;

3) преступление, не должно предусматривать наказание в виде лишения свободы.

Кроме того, уголовный проступок обладает всеми признаками преступления, то есть виновность, деяние в форме действия или бездействия, наказуемость, противоправность и общественная опасность.

Для административного правонарушения наличие общественной опасности, как признака, является спорной составляющей и зависит от конкретного состава. К примеру, безбилетный проезд, распитие алкогольной продукции не несет в своих действиях опасность обществу. В свою очередь нарушение правил дорожного движения может повлечь причинение легкого или среднего вреда здоровью потерпевшим. Мнения по данному вопросу разделяются и в научной литературе.

К примеру, Попов Л.Л. отмечает то, что «...для административных правонарушений присуща именно общественная опасность, как материальный признак любого правонарушения... единственная особенность такого признака, это степень общественной опасности, которая отличается по видам правонарушений...».³

С точки зрения Бахраха Д.Н., «антиобщественный характер преступлений настолько велик, что они признаются общественно опасными. А степень вредоносности большинства административных правонарушений невелика, они не являются общественно опасными».⁴

Поэтому рассматривая административные правонарушения можем говорить про общественную вредность, в связи с тем, что они характеризуется по своей природе массовостью и распространенностью и посягают на важнейшие ценности общества. Однако действующее административное законодательство предусматривает множество так называемых формальных составов (нарушение требований пожарной безопасности- ст. 12.24 КоАП РФ), по которым юридические последствия могут вообще не наступить.

Субъектный состав административного правонарушения и уголовного проступка также различен. К административной ответственности может быть привлечено как физическое, так и юридическое лицо в соответствии с ст. 2.1 КоАП РФ. В свою очередь субъектами уголовного проступка, как и преступления, могут являться только физические лица, достигшие определенного возраста.

² Законопроект № 1112019-7 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в связи с введением понятия уголовного проступка» URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/1112019-7> (дата обращения: 24.03.2023).

³ Попов Л. Л. Административное право: учебник / Ю. М. Козлов, Д. М. Овсянко, Л. Л. Попов. под ред. Попова Л. Л. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрист, 2005. С. 153.

⁴ Бахрах Д. Н. Административное право: учебник / Д. Н. Бахрах, Б. В. Россинский, Ю. Н. Стариков.-3-е изд., пересмотр. и доп. М.: Норма, 2008. С. 545.

Ранее нами было отмечено, что обязательным признаком уголовного проступка является отсутствие в виде меры наказания за деяние лишения свободы. В административном законодательстве самым строгим видом наказания является административный арест, заключающийся в изоляции нарушителя от общества на срок до 15 суток.

Не отходя от темы административной ответственности следует отметить, что уголовный проступок не будет предусматривать наличие судимости у виновного лица. Существование судимости в целом для российской системы законодательства характерно только для уголовного права. КоАП РФ устанавливает исключительно срок, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию.

По общему правилу в соответствии с ст. 4.6 КоАП он исчисляется со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления⁵.

Административная ответственность применяется в судебном порядке и во внесудебном порядке, судом или же исполнительными органами. Исходя из практики, чаще всего привлечение к ответственности за административное правонарушение происходит во внесудебном порядке, то есть специально уполномоченными органами (комиссиями по делам несовершеннолетних, таможенными органами, органами внутренних дел и др.). В свою очередь уголовный проступок, как вид правонарушений, вытекающий из преступления, предусматривает установление ответственности только посредством решения суда.

Важной особенностью административной ответственности является возможность ее рассмотрения в совокупности материальных и процессуальных правоотношений. Прежде всего материальные правоотношения устанавливают составы правонарушений, виды наказаний и особенности их применения, общие принципы применения административной ответственности. Процессуальные правоотношения определяют порядок производства дела об административном правонарушении, то есть процесс возбуждения и рассмотрения. К примеру, за превышение установленной скорости движения сотрудники ГИБДД выписывают штраф на месте происшествия. В данном случае административный процесс как самостоятельная стадия рассмотрения административного правонарушения не имеется.

При назначении ответственности за уголовный проступок, как и в преступлении, материальная и процессуальная составляющие разделяются и применяются отдельно.

Уголовный проступок будет занимать в правовой системе России промежуточное положение между преступлением и административным проступком, главным различием которых является степень общественной опасности.

На основании вышеизложенного, мы приходим к следующим выводам:

Различия административного правонарушения и уголовного проступка состоят в следующем:

- а) субъектами в уголовном проступке выступают только физические лица, в административном правонарушении - физические и юридические лица;
- б) уголовный проступок предусматривает только судебный порядок наложения юридической ответственности;
- в) степень общественной опасности у административного правонарушения меньше, чем у уголовного проступка;
- г) материальные и процессуальные правоотношения административной ответственности могут объединяться.

Сходства этих видов правонарушений проявляется в следующем:

- а) отсутствие наличия судимости за содеянное;
- б) отсутствие наказания в виде лишения свободы;
- в) виновность;

⁵ Закон Российской Федерации «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 № 195 // Российская газета. - с изм. и допол. в ред. от 06.03.2022.

- г) противоправность;
- д) деяние в форме действия или бездействия.

Соловьёва Алёна Альбертовна – обучающаяся Автономной некоммерческой профессиональной образовательной организации «Владимирского техникума экономики и права Владкоопсоюза»

Научный руководитель:

Королькова Валентина Викторовна – преподаватель «Владимирского техникума экономики и права Владкоопсоюза»

Проблемы административного права и процесса зарубежных стран

Действие уголовного закона во времени в современном понимании отечественного и зарубежного законодательства и доктрины¹ определяется²...

В настоящее время в Российской Федерации административное судопроизводство только формируется, тогда как в большинстве европейских стран оно является сложившимся и неотъемлемым институтом правового демократического государства.

В 2015 году был принят Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации, принятие которого поставило задачу выделения административных дел из общего массива судебных споров. В нем законодательно закреплены основные принципы административного судопроизводства, соответствующие мировым стандартам.

По мнению В.Н. Андриянова, основными задачами административного судопроизводства являются «утверждение верховенства права над административным произволом, защита прав и законных интересов граждан от неправомерных действий и решений органов исполнительной власти и обеспечение законности в сфере публичного управления».

Однако, несмотря на принятие Кодекса, административное судопроизводство в России имеет ряд недостатков, вследствие чего в целях повышения его эффективности необходимо создать систему отдельных административных судов с использованием опыта зарубежных стран. На основании сказанного представляется актуальным сравнительно-правовой анализ административного судопроизводства в России с зарубежными странами.

В докладе мы проанализируем административное судопроизводство таких стран, как Франция, Германия, Великобритания, США, Италия, Испания, Швейцария в сравнении с административным судопроизводством в России. Прежде всего, представляется необходимым рассмотреть понятия «административное судопроизводство» и «административная юстиция». Надо сказать, что различные государства эти понятия толкуют по-разному в соответствии с особенностями своей системы государственных органов, а также системы права. К примеру, в Италии понятие «административная юстиция» трактуется намного шире, чем в какой-либо другой стране, и определяется как деятельность любых органов по контролю за администрацией. Во Франции административной юстицией называется «деятельность специализированных органов, то есть административных трибуналов, административных апелляционных судов, либо Государственного совета, по разрешению споров, которые относятся к управленческой деятельности публичной власти». В России понятие «административная юстиция» охватывает по своему содержанию юрисдикцию общих судов по административным делам, арбитражных судов по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений военных судов по административным делам (ст. 18 КАС РФ), а также административную юрисдикцию

¹Якубов А.Е. Действие «промежуточного» уголовного закона//Российская юстиция. 1998. №8. С.7-8. Текст: непосредственный.

²Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий» № 19 от 16.10.2009 (в ред. от 24.12.2019) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 01.07.2020). Режим доступа: свободный. Текст: электронный.

квазисудебных органов. Таким образом, модель административной юстиции, существующая в настоящее время в России, относится к модели внутренней специализации судов общей юрисдикции при рассмотрении административных споров.

Зарубежные ученые выделяют три модели административной юстиции: английскую, французскую и немецкую. Рассмотрим их подробнее. Французская и немецкая модели отличаются существованием специализированных административных судов, необходимость которых обусловлена, по мнению А.Б. Зеленцова, «различием частного и публичного права, гражданско-правового и административного спора». Так, во Франции действуют две независимые системы судов: суды общей юрисдикции и административные суды, при этом последние входят в систему исполнительной власти.

Суды общей юрисдикции рассматривают все дела, которые не отнесены к компетенции административных судов, рассматривающих дела по ограниченному законом кругу вопросов. Административные суды во Франции обладают общей компетенцией. Существуют административные апелляционные суды, административные суды и специализированные административные суды, к которым относятся финансовые суды, Национальный суд по вопросам права убежища и т.д. Административным судам подсудны все административные споры, за исключением тех, которые законодательством отнесены к ведению другого суда.

Административные суды специальной компетенции рассматривают административные споры в определенных областях, например: споры, касающиеся избирательных прав либо определенных налоговых споров, или проверки финансовой отчетности государственных учреждений. Во главе системы административных судов находится Государственный совет - первая апелляционная, кассационная инстанция по различным категориям дел. Он осуществляет судебный контроль, а также участвует в законодательной деятельности.

В Германии административное судопроизводство выступает в качестве отдельной ветви судов, не входящих в систему судов общей юрисдикции. Система административных судов включает Федеральный административный суд, Высшие административные суды земель и административные суды земель, которые являются независимыми. Административные суды рассматривают спор в случае, если ранее он был предметом рассмотрения в порядке подчиненности вышестоящей административной инстанцией по отношению к той, действие (бездействие) которой обжалуется.

Таким образом, отличительной особенностью административного судопроизводства Германии является активная роль суда, заключающаяся в его инициативе по сбору доказательств. Во Франции и Германии административное судопроизводство осуществляют специализированные судебные учреждения - самостоятельные элементы национальной судебной системы этих государств.

В настоящий момент в Великобритании действует система трибуналов, представляющих собой квазисудебные органы и занимающих промежуточное положение между исполнительной и судебной властью. Как отмечает Т.В. Зверева, в Великобритании созданы специализированные трибуналы, не входящие в национальную судебную систему страны, которые, однако, рассматривают «в рамках квазисудебной процедуры споры между гражданами как представителями частного лица и органами власти - представителями публичной стороны правового спора». В систему административной юстиции Великобритании входит Административный суд, являющийся специализированным судом в отделении королевской скамьи Верховного суда, и обладающий компетенцией, в частности, пересматривать решения судов, трибуналов, других органов и пр..

В США, как и в Великобритании, также существуют квазисуды специализированные органы системы исполнительной власти, которые, наряду с общими судами, осуществляют контроль над администрацией. Однако они не выполняют управленческих функций, и в их состав входят не судьи, а чиновники, выполняющие свои обязанности на постоянной основе. Административные споры рассматриваются так же, как в судах общей юрисдикции. В США

также существуют административные агентства, к которым относятся любые представители власти США, подразделяющиеся на исполнительные и независимые.

Независимые административные агентства создает Конгресс для регулирования различных сфер общественной жизни. Рассмотрение споров между гражданами и органами осуществляется непосредственно административными агентствами в лице судей, являющихся независимыми экспертами, подконтрольными общим судам.

Таким образом, германская, французская и американская модели административной юстиции характеризуются наличием специализированных судебных органов по рассмотрению административных споров. В Великобритании созданы специализированные трибуналы, которые не входят в национальную судебную систему, в США квазисуды, находящиеся в системе исполнительной власти. Германская модель отличается от французской и американской моделей тем что, судебный орган входит не в систему исполнительной власти, а в систему судебной власти.

Также следует отметить, что в большинстве развитых стран действуют отдельные процессуальные законы, регламентирующие судопроизводство, например, в Германии - Федеральный закон Германии от 21 января 1960 года «Об административном судопроизводстве», в США - Закон «Об административных процедурах» 1946 г. и аналогичные законы штатов, в Великобритании - Закон от 2007 г. «О Трибуналах, Судах и правоприменении», в Испании - Закон от 13 июля 1998 года № 29/1998 «Об административном судопроизводстве» и т. д.

В России административное судопроизводство регулируется специальным актом - Кодексом административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 г. № 21-ФЗ. При этом административное судопроизводство, осуществляемое арбитражными судами, является предметом регулирования Арбитражного процессуального кодекса.

Национальная система административного судопроизводства в России, в отличие от Великобритании и США, встроена в единый механизм судебной системы страны и не предполагает квазисудебной процедуры. На законодательном уровне были попытки создания системы административных судов, однако они не увенчались успехом. Как представляется, рассматривать и разрешать споры между частными лицами и органами государственной власти необходимо как отдельный вид споров, что способствует защите прав граждан и соответствует мировым тенденциям развития законодательства о правах и свободах.

В отличие от Франции и Германии, где административная юстиция осуществляется в форме административного судопроизводства, т.е. публично-правовые споры рассматривают административные суды, административное судопроизводство в России осуществляется судами общей юрисдикции и арбитражными судами. Административное судопроизводство в России осуществляется Верховным Судом, судами общей юрисдикции и мировыми судьями, которые разрешают административные дела, связанные с защитой нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов организаций, а также дела, возникающие из административных или иных публичных правоотношений.

Итак, мы рассмотрели страны, где создаются специальные административные суды (Франция, Германия), страны, где административное судопроизводство осуществляется судами общей юрисдикции (Россия), и страны, где создаются специализированные квазисудебные органы (Великобритания, США).

Таким образом, можно сказать, что существующее правовое регулирование административного судопроизводства, являющегося частью административной юстиции в Российской Федерации, не лишено определенных проблем. К тому же в действующем законодательстве нет прямого указания на содержание административного производства как особого рода явления.

В заключение можно сделать следующие выводы. Разрешение административных споров в зарубежных странах осуществляется специализированными судами, судами общей юрисдикции, квазисудебными органами, функционирующими в системе судебной и

исполнительной власти. Поэтому органы административной юстиции достаточно различны как по своей сущности, так и по объёму компетенции. Положительным представляется существование в зарубежных странах отдельных актов, посвященных административному судопроизводству в связи со спецификой регулируемых им отношений.

Исходя из анализа административного судопроизводства в России и в зарубежных странах, можно сказать, что в целях повышения эффективности административного судопроизводства в России возникла необходимость в создании системы специализированных административных судов на основе использования опыта зарубежных стран.

Разрешение спора о праве должно осуществляться в рамках судебной, а не исполнительной власти, как во Франции и Германии. По моему мнению, к российским условиям более подходит немецкая модель административного судопроизводства, которая будет способствовать более узкой квалификации судей, качественному разрешению споров, а также снижению нагрузки на суды общей юрисдикции.

Черкашина Юлия Константиновна – обучающиеся Северо-Западного института (филиала) Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Самойличенко Екатерина Евгеньевна – доцент кафедры административного и финансового права Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат экономических наук, доцент

Новелла налогового законодательства – единый налоговый платеж (ЕНП)

С 1 января 2023 года хозяйствующие субъекты (организации и ИП) должны осуществлять платежи налогов в бюджетную систему Российской Федерации единым платежом, который заменил собой дифференцированную систему уплаты налогов, когда в отношении каждого объекта налогообложения приходило отдельное уведомление, по которому необходимо было совершить платеж.

Под единым налоговым платежом (ЕНП), согласно статье 11.3 НК РФ, следует понимать денежные средства, которые перечисляет налогоплательщик в бюджетную систему РФ, предназначенные для исполнения совокупной обязанности по уплате налогов и сборов¹. Важно отметить, что введение ЕНП изменяет не систему налогообложения, а порядок исполнения налоговой обязанности.

Введение новой системы уплаты налогов (ЕНП) призвано оптимизировать систему налогообложения бизнеса, способствовать упрощению администрирования налоговых платежей, снизить количество нарушений в сфере налогообложения из-за нарушения сроков уплаты налогов и представления необходимой отчетности, повысить уровень зачисления налоговых платежей в бюджеты бюджетной системы страны и тем самым обеспечить органы государственной власти и местного самоуправления объемом финансовых ресурсов, необходимым для реализации стоящих перед ними задач и функций.

Существовавшая до 1 января 2023 г. система уплаты налогов предполагала необходимость постоянного контроля соблюдения сроков уплаты различных налогов и предоставления налоговой отчетности. Каждый год работники бухгалтерии узнавали утверждаемый ФНС РФ «Налоговый календарь», представляющий собой указание налогового органа по поводу сроков, в которые необходимо совершить то или иное действие. Календарь на 2022 год насчитывал 138 позиций².

Следовательно, возникали проблемы с возможным пропуском срока исполнения налоговой обязанности и наступлением ответственности в виде начисления пеней, о чем сообщил руководитель ФНС Д.В. Егоров³.

Также, поскольку налогоплательщикам необходимо было учитывать различные КБК и сроки отчетности, уплаты налогов, процедура уплаты налогов была усложненной и требовала временных затрат.

Таким образом, можно отметить, что введение ЕНП действительно может способствовать решению тех задач, которые были указаны в начале этой статьи.

Рассмотрим основные этапы введения ЕНП в России.

¹ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) (с изменениями на 28 декабря 2022 года) (редакция, действующая с 1 января 2023 года) // Собрание законодательства Российской Федерации, N 31, 03.08.98, ст.3824

² Налоговый календарь на 2022 год // URL: https://www.nalog.gov.ru/rn03/news/activities_fts/11877701/ (дата обращения: 15.03.2023)

³ К концу 2022 года ФНС введет Единый налоговый платеж для компаний и предпринимателей // URL: https://www.nalog.gov.ru/rn77/news/activities_fts/10995926/ (дата обращения 11.03.2023)

Впервые институт ЕНП для физических лиц в России был введен в 2019 году в целях проверки его эффективности и удобства. В экспериментальный период использование ЕНП, согласно утратившей силу статье 45.1 НК РФ, было добровольным и представляло собой альтернативу обычному порядку⁴. За период с 2019 по 2022 система ЕНП показала положительный результат: например, за декабрь 2021 года в качестве такого платежа поступило около 1,5 млрд. рублей⁵.

С 1 июля 2022 года такую же возможность получили организации и индивидуальные предприниматели – это был «пилотный проект» по внедрению ЕНП для бизнеса⁶. Он был направлен, по мнению авторов законопроекта, на формирование единого сальдо расчетов налогоплательщика с бюджетом, создание комфортных условий для исполнения обязанности по уплате обязательных платежей и минимизацию процедур взыскания⁷.

Третий этап связан с введением обязательного перехода на ЕНП для всех категорий налогоплательщиков, за исключением самозанятых, которые могут остаться на УСН.

При внесении изменений были учтены результаты апробации ЕНП, в том числе, бизнеса и регионов. Так, например, были исключены понятия «суммы излишне уплаченных и излишне взысканных» налогов, поскольку они не применимы к ЕНП⁸. Вместо этого речь будет идти про положительное или отрицательное сальдо единого налогового счета. Так, например, предусмотрено, что несписанные средства будут сохранены на счете до следующего списания.

Некоторые моменты, связанные с введением ЕНП вызывают опасение у налогоплательщиков. Например, можно ли будет «хранить» переплату на налоге; будет ли автосписание сумм, если плательщик не согласен; что делать при неправомерном отображении недоимок и другие.

ФНС России заверила, предоплата может быть направлена в счет предстоящей обязанности; автосписания не будет; при введении ЕНП исключается человеческий фактор, а, соответственно, и вероятность неправомерного отображения сведений⁹.

Также, по сравнению с прежним порядком уплаты налогов, ЕНП имеет ряд преимуществ.

Во-первых, с введением ЕНП были унифицированы реквизиты, а также сроки отчетности и уплаты налогов (См. Таблицу 1). Это позволяет снизить затраты времени на процедуру уплаты налогов и снижает риск ошибки в заполнении документации¹⁰.

Таблица – Сравнение сроков уплаты налогов до и после введения ЕНП¹¹

Показатель	До введения ЕНП (на примере января 2022 года)	После введения ЕНП
Срок сдачи отчетности	– водный налог — 20.01 – единая упрощенная декларация —	Единый срок для сдачи отчетности и подачи уведомлений

⁴ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) (Редакция №148 от 21.11.2022, действующая) // СПС КонсультантПлюс

⁵ Гулькова Е.Л., Карп М.В., Тупалина М.В. Перспективы применения единого налогового платежа в цифровой экономике // Вестник ГУУ. 2022. №5. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/perspektivy-primeneniya-edinogo-nalogovogo-platezha-v-tsifrovoy-ekonomike> (дата обращения: 13.03.2023).

⁶ Информация ФНС России «Единый налоговый платеж стал доступен для бизнеса» // СПС КонсультантПлюс

⁷ Пояснительная записка к Законопроекту № 1141868-7 «О внесении изменений в часть первую Налогового кодекса Российской Федерации (в связи с совершенствованием порядка уплаты (перечисления) налогов, сборов, страховых взносов)» // URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/1141868-7> (дата обращения 12.03.2023)

⁸ Пояснительная записка к Законопроекту № 239738-8 «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации о налогах и сборах (в части совершенствования института единого налогового счета)» // URL: <https://sozd.duma.gov.ru/bill/239738-8> (дата обращения 12.03.2023)

⁹ Единый налоговый платеж 36.6 – Здоровый расчет по налогам (36 вопросов + 6 плюсов и преимуществ) // URL: https://www.nalog.gov.ru/rn92/news/activities_fts/12194532/ (дата обращения 17.03.2023)

¹⁰ Единый налоговый счет (ЕНС) // URL: <https://www.nalog.gov.ru/rn77/ens/> (дата обращения: 15.03.2023)

¹¹ Таблица составлена автором настоящей работы на основе Налогового календаря на 2022 год // URL: https://www.nalog.gov.ru/rn03/news/activities_fts/11877701/ (дата обращения: 15.03.2023)

	20.01 – акциз — 25.01 – НДС — 31.01 – страховые взносы — 31.01	об исчисленных суммах налоговых платежей, взносов, авансов — 25 число месяца
Срок уплаты налогов	– водный налог — 20.01 – акциз — 25.01 – НДС — 25.01 – страховые взносы — в следующем месяце (15.02)	Единый срок уплаты — 28 число месяца

Во-вторых, ЕНП позволяет грамотно распределить бюджет налогоплательщика, поскольку денежные средства можно вносить частями, в зависимости от их наличия, что дает возможность снизить налоговое бремя в конкретный временной промежуток.

В-третьих, ЕНП значительно упрощает процедуру уплаты налога для налогоплательщика, так как большинство обязанностей перекладываются на ФНС. Так, например, налоговые органы самостоятельно обеспечивают распределение средств на уплату того или иного налога. Видится, что это обеспечивает баланс интересов и возможностей сторон в налоговых правоотношениях, поскольку ФНС является профессиональным субъектом, способным эффективнее совершить эти действия.

Таким образом, можно констатировать, что введение единого налогового платежа является своевременным и актуальным изменением налогового законодательства, отвечает социальным потребностям. В целом, можно оценить перспективы использования ЕНС как положительные.

Шалегин Степан Павлович - обучающийся Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Попов Дмитрий Александрович – обучающийся Северо – Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Корепина Анна Викторовна – заведующий кафедрой административного и финансового права Северо-Западного института (филиала) Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), кандидат юридических наук, доцент

Принципы риск-ориентированного подхода

Термин «риск-ориентированный подход» уже прочно вошел в правовую систему Российской Федерации, поскольку официальное закрепление он получил ещё с 2015 года.¹ Из содержания ст. 8.1. Федерального закона от 26.12.2008 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" следует выделить цель применения данного подхода - оптимальное использование трудовых, материальных и финансовых ресурсов, задействованных при осуществлении государственного контроля (надзора), снижение издержек юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и повышение результативности деятельности органов государственного контроля.²

По данным исследователя Фесько Д.С., несмотря на очевидную полезность риск-ориентированного подхода, его внедрение в контрольную деятельность сталкивается с рядом трудностей: существует необходимость разработки индивидуального подхода к идентификации каждого риска и установления универсальных принципов управления контрольно-надзорной деятельностью и внедрения единой риск-ориентированной технологии в государственном контроле и надзоре.³

Отсутствие принципов риск-ориентированного подхода в государственном надзоре в текущем федеральном законодательстве авторы считают серьёзным упущением, поскольку:

1) Закон определяет общие направления государственной политики и работы контрольно-надзорных органов. Закрепление принципов риск-ориентированного подхода на законодательном уровне будет способствовать формированию единой системы взглядов на приоритеты и логику контрольно-надзорной деятельности, обеспечит последовательное ее осуществление независимо от состава и руководства конкретных контрольно-надзорных органов.

2) Закон ограничивает дискреционные полномочия госорганов и определяет их действия в соответствии с принципами правового государства. Закрепление принципов риск-ориентированного подхода позволит обеспечить законность при осуществлении

¹ Федеральный Закон Российской Федерации "О внесении изменений в Федеральный закон "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" от 13.07.2015 № 246-ФЗ // Официальный интернет-портал правовой информации. - 2015 г. - Ст. 0001201507140003

² Федеральный Закон Российской Федерации "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" от 26.12.2008 № 294-ФЗ // Парламентская газета. - 31.12.2008

³ *Фесько Дмитрий Станиславович* Риск-ориентированный подход при организации государственного контроля и надзора в сфере предпринимательства: некоторые вопросы применения // Юридическая техника. 2019. №13. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/risk-orientirovannyi-podhod-pri-organizatsii-gosudarstvennogo-kontrolya-i-nadzora-v-sfere-predprinimatelstva-nekotorye-voprosy-primeneniya> (дата обращения: 29.03.2023).

государственного надзора путем установления требований к определению и реагированию на риски на основе их значимости и масштабов.

3) Законодательное закрепление принципов риск-ориентированного подхода повышает их определенность и общедоступность. Это способствует более эффективному восприятию и применению принципов всеми участниками и обеспечивает возможность контроля со стороны общественности.

Авторы статьи считают необходимым в первую очередь выделить следующие принципы осуществления риск-ориентированного подхода:

1) Транспарентность критериев риска и категорий риска.

Принцип подразумевает то, что критерии и категории, используемые для оценки и управления рисками, должны быть четко определёнными и доступными для всех заинтересованных сторон. Использование четко регламентированных критериев регулируемыми и надзорными органами поможет избежать произвольных или непоследовательных решений и обеспечит принятие мер на основе тщательного анализа рисков.

Данный принцип находит отражение как в ведомственных актах, касающихся правил применения риск-ориентированного подхода конкретной организацией,⁴ так и в актах правительства,⁵ регулирующих данную область контроля и надзора в целом.

Положительный пример соблюдения данного принципа следует из практики МЧС - калькулятор отнесения объектов защиты к определенной категории риска при осуществлении федерального государственного пожарного надзора.⁶

2) Нацеленность категорий и критериев риска, мер по оценке и управлению риском, на минимизацию причинения вреда охраняемым законом ценностям, как при установлении категорий и критериев риска, так и в процессе их применения, актуализация принципов и критериев.

Критерии, используемые для оценки рисков, должны быть объективными, прозрачными и основываться на научных данных. В процессе установления категорий и критериев риска должны участвовать представители промышленности и потребителей.

Все предпринимаемые меры должны быть пропорциональны уровню риска и должны учитывать затраты и конечный результат. Также они должны основываться на научных данных и должны регулярно актуализироваться для обеспечения их эффективности.

Однако, в реализации этого принципа имеются существенные изъяны. Исследователи Бадыгов Е.О., Мальков М.О. и Фомин А.В. приводят такой пример: «Многоквартирные жилые дома высотой до 28 метров, отнесенные ПП 290⁷ к категории умеренного риска, могут планироваться только один раз в 6 лет и никак не повысить категорию. А на объектах указанной категории происходит больше всего пожаров <...>. Законодатель предлагает проводить здесь КНМ⁸ в форме плановых (рейдовых) осмотров, обследований, проводимых не чаще чем один раз в 3 года. Однако в таком случае придется планировать КНМ сразу несколько объектов, срок проведения которых будет ограничен одним днем и речи о

⁴ Отнесение объектов контроля к категориям риска // Ространснадзор URL: <https://rostransnadzor.gov.ru/deyatelnost/79> (дата обращения: 09.04.2023).

⁵ Постановление Правительства Российской Федерации "О федеральном государственном земельном контроле (надзоре)" от 30.06.2021 № 1081 // Официальный интернет-портал правовой информации. - 01.07.2021 г. - № 0001202107010143

⁶ Калькулятор отнесения объектов защиты к определенной категории риска при осуществлении федерального государственного пожарного надзора // МЧС России URL: <https://mchs.gov.ru/deyatelnost/profilakticheskaya-rabota-i-nadzornaya-deyatelnost/kalkulyator-otneseniya-obektov-zashchity-k-opredelennoy-kategorii-riska-pri-osushchestvlenii-federalnogo-gosudarstvennogo-pozharnogo-nadzora> (дата обращения: 09.04.2023).

⁷ Постановление Правительства Российской Федерации от 12.04.2012 № 290 «О федеральном государственном пожарном надзоре» // СЗ РФ. 2012. № 17. Ст. 1964.

⁸ Контрольно-надзорные мероприятия

качестве их проведения уже не идет»⁹. Из этого следует вывод, что необходимо в процессе выработки регламентов и правил проведения проверок руководствоваться в первую очередь мнением практикующих специалистов, учитывать специфику применения тех или иных форм надзора.

3) Дифференциация субъектов надзора. Одни и те же проверочные мероприятия не должны применяться, и к субъекту с высоким уровнем риска, и к субъекту с низким уровнем риска. Это мы можем видеть, например, в Положении о федеральном государственном земельном контроле (надзоре), где указано, что «Проведение Федеральной службой по надзору в сфере природопользования (ее территориальными органами) плановых контрольных (надзорных) мероприятий в отношении использования контролируемые лицами земельных участков в зависимости от присвоенной категории риска осуществляется со следующей периодичностью: для земельных участков, отнесенных к категории чрезвычайно высокого риска, - не чаще чем один раз в год; для земельных участков, отнесенных к категории высокого риска, - не чаще чем один раз в 2 года; для земельных участков, отнесенных к категории значительного риска, - один раз в 3 года; для земельных участков, отнесенных к категории среднего риска, - не чаще чем один раз в 4 года; для земельных участков, отнесенных к категории умеренного риска, - не чаще чем один раз в 5 лет».

Распределение при этом должно идти не только в рамках полностью аналогичных поднадзорных предприятий, занимающихся одной деятельностью. Например, регулирующий орган, ответственный за инспектирование безопасности производства на заводах, при прочих равных категориях риска должен отдавать больший приоритет тем, которые вовлечены в опасные производственные процессы, по сравнению с теми, которые вовлечены в менее опасные процессы.

МЧС не только использует этот принцип, но и совершенствует. По данным исследователей Бадыгова Е.О., Малькова М.О. и Фомина А.В. от исчерпывающего перечня критериев определения рисков, которые позволяли присвоить объекту категорию риска и единожды на одну ступень снизить или повысить ее, произошел переход к математической модели расчетов, к гибкой системе присвоения категорий риска в зависимости от добросовестности хозяйствующих субъектов, результатом чего стало значительное снижение плановых КНМ¹⁰.

4) Система самостоятельного мониторинга. В рамках риск-ориентированного подхода полномочия на проведения проверок в отношении своих членов могут быть делегированы саморегулируемым организациям. При применении данного принципа СРО будут нести ответственность за контроль за соблюдением своими членами нормативных требований и сообщение о любом несоответствии компетентному регулирующему органу. Этот подход основан на допущении, что у себя на местах участники отрасли лучше других способны понять риски, связанные с их деятельностью, и разработать более эффективные меры по управлению рисками.

На практике система самоконтроля включает в себя сочетание регулирующего надзора и саморегулирования отрасли. Регулирующие органы устанавливают стандарты и рекомендации по соблюдению, а СРО несут ответственность по контролю за соблюдением этих стандартов среди своих членов.

Исходя из проведенного анализа, главным образом следуют следующие выводы:

1) В законодательстве не раскрыты принципы риск-ориентированного подхода. Для формирования направлений развития данного подхода необходимо принципами отобразить пути улучшения и реализации данного подхода соответствующими органами, осуществляющими контроль и надзор.

⁹ Бадыгов Е.О., Мальков М.О. Проблемы применения риск-ориентированного подхода в деятельности органов государственного пожарного надзора // НАУКОСФЕРА. 2022. №5 (2). С. 40-44.

¹⁰ Бадыгов Е.О., Мальков М.О. Проблемы применения риск-ориентированного подхода в деятельности органов государственного пожарного надзора // НАУКОСФЕРА. 2022. №5 (2). С. 40-44.

2) Существует ряд проблем, снижающих эффективность контроля при использовании риск-ориентированного подхода. Для их решения авторы предлагают проводить консультации и встречи с практикующими специалистами, направленные на ликвидацию недочетов, допущенных законодателем.

В заключение отметим, что разработка законодательных принципов риск-ориентированного подхода в государственном контроле (надзоре) является важным шагом к оптимизации контрольных мер и повышению эффективности государственных органов.

Юрова Ольга Викторовна – обучающаяся
Волго – Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)

Научный руководитель:

Барамзина Ольга Николаевна – доцент
кафедры гражданского и административного
процесса Волго – Вятского института (филиала)
Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических наук, доцент

Особенности исполнения решений по административным делам

Защита законных прав и интересов лиц, участвующих в деле осуществляется путём исполнения судебного акта. В результате спор, носящий правовой характер, прекращает своё существование, а стороны возвращаются в первоначальное положение, которое существовало до нарушения их субъективных прав.

В большинстве случаев реализация выводов суда по итогам рассмотрения дела, возможно только после принудительного исполнения решения, в первую очередь, это затрагивает дела, возбуждённые на основании исков о присуждении. Ввиду этого эффективность исполнения решений, вынесенных судом, зависит, в большей степени, от изложения норм в действующем законодательстве, что в дальнейшем приведёт к гарантии прав участников судопроизводства.

Как правило, судебный акт приобретает свойство исполнимости уже после вступления его в законную силу. В научной литературе имеется дискуссия по поводу такого вопроса, как: «Исполнимость – это свойство решения или его законная сила?»

И.А. Невский полагает, что исполнимость можно рассматривать в двух смысловых значениях. В широком смысле под исполнимостью понимается свойство, которое не зависит от вступления в законную силу, а в узком – это последствие вступления данного судебного акта в законную силу.

Законодателем предусмотрен промежуток времени для вступления судебного акта в законную силу. Иными словами, сторонам предоставляется «отсрочка» для исполнения решения в принудительном порядке. В этот период лица, участвующие в деле имеют возможность инициировать проверку законности и обоснованности решения, вынесенного судом, в целях устранения ошибок, которые могли быть допущены при рассмотрении дела. Только после проведения указанных процедур решение может стать предметом принудительного исполнения.

Однако из общего правила имеется исключение, когда решение, вынесенное судом, должно быть исполнено немедленно до его вступления в законную силу.

Т.А. Григорьева, С.М. Амбалова объединяют данные случаи в две группы (критерий разграничения – характер правовых предписаний). В зависимости от изложения норм процессуального законодательства судебный акт исполняется немедленно либо с прямым указанием закона (обязательные), либо на усмотрение суда при наличии волеизъявления заинтересованного лица (факультативные).

Первая группа – дела, требующие безотлагательного восстановления в правах потерпевшей стороны.

Вторую группу составляют категории дел, по которым судебные акты подлежат немедленному обращению к исполнению.

В Кодексе административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 № 21-ФЗ (ред. от 17.02.2023) сказано, что немедленному исполнению подлежат решения суда:

1) признанные незаконными, действия (бездействие) органа исполнительной власти субъекта РФ, органа местного самоуправления, которые связаны с согласованием

времени и места проведения собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования и вынесением этими органами предупреждения (ст. 227 КАС РФ);

2) о включении гражданина в список избирателей (ст. 244 КАС РФ);

3) о присуждении компенсации (ст. 259 КАС РФ);

4) о госпитализации гражданина в недобровольном порядке или о продлении срока госпитализации гражданина в недобровольном порядке (ст. 279 КАС РФ) и другие.

К примеру, ГБУЗ МО «ПБ № 5» обратилось в суд с административным иском к гражданке Г. о госпитализации в медицинскую организацию, которая оказывает психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке, мотивируя это тем, что она пребывала в возбужденном состоянии, бегала голой по улице и не ориентировалась в окружающей обстановке. Комиссия врачей-экспертов пришла к выводам о том, что гражданка Г. представляет непосредственную опасность для себя и своих близких, и если ей не будет оказана психиатрическая помощь, то это отрицательно скажется на её психическом состоянии. Судом административное исковое заявление было удовлетворено и подлежало немедленному исполнению.

Как было выше указано, административный истец имеет право обратиться в суд с заявлением, в котором просит немедленно исполнить решения суда, мотивируя это тем, что при замедлении исполнения судебного акта, ему может быть причинён значительный ущерб, либо исполнение не представится возможным. Кроме того, должны быть представлены доказательства.

В части 6 статьи 244 КАС РФ закреплено: «К немедленному исполнению не может быть обращено решение суда первой инстанции об отмене регистрации кандидата, списка кандидатов, а также об отмене регистрации инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума».

Приведём пример, когда суд с учётом характера и наличия в производстве Центральной избирательной комиссии Российской Федерации жалобы заинтересованного лица на постановление об отказе в регистрации кандидата, счёл необходимым обратить решение к немедленному исполнению.

На 18.09.2016 г. были назначены выборы депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ седьмого созыва. Гражданин Т. обратился с уведомительным письмом в Избирком Карачаево-Черкесской Республики о выдвижении своей кандидатуры и согласии баллотироваться кандидатом в депутаты Государственной Думы Федерального Собрания РФ.

Однако постановлением Избирательной комиссии КЧР гражданину Т. было отказано в регистрации кандидатом в связи с тем, что не представлено достаточное количество достоверных подписей избирателей и наличием счёта в иностранном Банке.

Гражданин Д. обратился в суд с иском Избирком КЧР, в котором указал, что постановление Избирательной комиссии КЧР об отказе в регистрации кандидата Т. следует дополнить тем, что гражданин Т. сокрыл сведения об имеющихся судимости и признание более 5 % подписей избирателей недействительными. Гражданин Д. мотивировал свои доводы тем, что его права, как лица, баллотирующегося по тому же округу, на честные выборы будет нарушено.

Вследствие этого, Верховный суд Карачаево-Черкесской Республики обратил данное решение к немедленному исполнению.

Таким образом, в Кодексе административного судопроизводства РФ закреплены следующие особенности о немедленном исполнении судебных актов:

- во-первых, возможность запрета обращения к немедленному исполнению;
- во-вторых, объект обеспечения;
- в-третьих, отсутствие указания на обеспечения поворота исполнения решения, вынесенного судом, то есть встречное обеспечение.

Научное издание

**Сборник материалов
XI Международной научно-практической конференции
Леденцовские чтения.
«БИЗНЕС. НАУКА. ОБРАЗОВАНИЕ.
Правовые и экономические аспекты»
В 2 частях**