

Российская академия народного хозяйства и государственной службы
при Президенте Российской Федерации
Институт права и национальной безопасности



СПЕРАНСКИЕ ЧТЕНИЯ

Сборник статей II–III международных
научно-практических конференций
студентов и аспирантов

г. Москва, 21 декабря 2016 г. и 4 декабря 2017 г.

В сборнике представлены статьи студентов, магистрантов и аспирантов – участников II и III международных научно-практических конференций «Сперанские чтения», состоявшихся в Институте права и национальной безопасности Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации 21 декабря 2016 г. и 4 декабря 2017 г. Отражен широкий спектр профессиональных интересов молодых исследователей в области права, национальной и экономической безопасности, государственного управления.



Издательство «ПРОСПЕКТ»
(495) 651-62-62
e-mail: mail@prospekt.org
www.prospekt.org



СПЕРАНСКИЕ
ЧТЕНИЯ

Российская академия народного хозяйства и государственной службы
при Президенте Российской Федерации
Институт права и национальной безопасности



СПЕРАНСКИЕ ЧТЕНИЯ

Сборник статей II–III международных
научно-практических конференций
студентов и аспирантов

г. Москва, 21 декабря 2016 г. и 4 декабря 2017 г.



Российская академия народного хозяйства и государственной службы
при Президенте Российской Федерации
Институт права и национальной безопасности



СПЕРАНСКИЕ ЧТЕНИЯ

Сборник статей II–III международных
научно-практических конференций
студентов и аспирантов
г. Москва, 21 декабря 2016 г. и 4 декабря 2017 г.



Электронные версии книг на сайте
www.prospekt.org



• ПРОСПЕКТ •

Москва
2018

УДК 34
ББК 67.3
С83

Редактор-составитель доктор юридических наук, профессор Л. Е. Лаптева.

С83 Сперанские чтения : сборник статей II–III международных научно-практических конференций студентов и аспирантов / ред.-сост. Л. Е. Лаптева. — Москва : РГ-Пресс, 2018. — 288 с.

ISBN 978-5-9988-0846-3

В сборнике представлены статьи студентов, магистрантов и аспирантов — участников II и III международных научно-практических конференций «Сперанские чтения», состоявшихся в Институте права и национальной безопасности Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации 21 декабря 2016 г. и 4 декабря 2017 г. Отражен широкий спектр профессиональных интересов молодых исследователей в области права, национальной и экономической безопасности, государственного управления.

УДК 34
ББК 67.3

Научное издание

СПЕРАНСКИЕ ЧТЕНИЯ

Сборник статей II–III международных
научно-практических конференций
студентов и аспирантов

Подписано в печать 07.11.2018. Формат 60×90 ¹/₁₆.
Печать цифровая. Печ. л. 18,0. Тираж 100 экз. Заказ №

ПРЕДИСЛОВИЕ

Уважаемые авторы и читатели!

Вы держите в руках печатный сборник научных статей, подготовленных участниками Второй и Третьей международных научно-практических конференций студентов и аспирантов «Сперанские чтения», состоявшихся в 2016 и 2017 годах. Материалы Первой конференции, прошедшей в 2015 году, представлены в электронном варианте и выложены на сайте Института права и национальной безопасности (ИПиНБ).

Напомним предысторию «Сперанских чтений». Их идея возникла не случайно. Как известно, имя выдающегося русского общественного и государственного деятеля, реформатора, законодателя М. М. Сперанского носит Юридический факультет Института права и национальной безопасности Президентской академии. Ответственная жизненная и гражданская позиция, энциклопедические знания, блестящее владение юридической техникой, словом, пером — и еще множество достоинств Михаила Михайловича служат образцом для подражания нескольким поколениям юристов, государственных служащих и, конечно, студентов, готовящихся к профессиональной деятельности в области права и управления.

Реализуя желание ребят обмениваться творческими идеями, выработать новые представления о юридической науке, формировать основы научной и профессиональной деятельности студенческий совет Юридического факультета им. М. М. Сперанского совместно с Научным студенческим обществом (НСО) РАНХиГС решили ежегодно проводить научно-практическую конференцию, осенив ее почитаемым именем — «Сперанские чтения».

Идею поддержал декан Юридического факультета им. М. М. Сперанского доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации Станислав Дмитриевич Могилевский.

Обращаясь к участникам форума в 2015 году, С. Д. Могилевский отметил: «Называя нашу конференцию «Сперанские чтения», мы очень хотим, чтобы она послужила основой для развития ваших блестящих способностей, становления научных идей и достижений. Это и пре-

красная возможность получить опыт публичного выступления перед эрудированной и внимательной публикой, закрепить свое авторство научной публикацией».

Во вторых чтениях, посвященных 20-летию Юридического факультета им. М. М. Сперанского, приняли участие студенты, магистранты и аспиранты других факультетов Института права и национальной безопасности (ИПиНБ) — Факультета национальной безопасности и Факультета таможенного дела. Таким образом исследовательское поле расширилось в перспективе междисциплинарности.

За три года в реализации замысла организаторов приняли участие более 600 молодых исследователей. Каждый нашел возможность удовлетворить свой интерес в тематическом сообществе. Например, в минувшем году на форуме работали уже не три, как вначале, а шесть предметно-проблемных секций: конституционного, административного, трудового права; корпоративного и предпринимательского права; международного публичного и частного права; уголовного права и процесса; гражданского права и процесса; национальной и экономической безопасности и таможенного дела. Модераторами секций выступили наставники молодых — ведущие ученые Института права и национальной безопасности. По их рекомендациям формировался портфель сборника научных статей, который вы, авторы и читатели, имеете перед собой.

При тщательной экспертизе по критериям подготовки рукописей к печати, изложенным в рекомендациях организационных комитетов Чтений 2016–2017 годов, к публикации были отобраны те статьи, которые наиболее соответствовали условиям выхода сборника в свет. Мы и впредь советуем потенциальным авторам максимально точно выполнять требования научного жанра и советы организаторов форумов. Тогда и вы увидите свою фамилию в оглавлении научного издания — поверьте, это приятно!

Мы поздравляем авторов настоящего сборника научных статей и желаем им новых успешных изысканий!

Алевтина Шевченко —
заместитель директора по научной работе
Института права и национальной безопасности,
доктор политических наук, профессор,
Почетный работник высшего образования
Российской Федерации

Часть 1

СОВРЕМЕННОЕ ГОСУДАРСТВО: НОВЫЕ ВЫЗОВЫ И СМЕНА ПРИОРИТЕТОВ

Бицоев Г.Т.
аспирант ИПНБ РАНХиГС

Правовое регулирование порядка формирования избирательных органов в Российской Федерации и Соединенных Штатах Америки: сравнительно-правовой аспект

Аннотация: В статье проводится сравнение порядка формирования избирательных органов Российской Федерации и Соединенных Штатов Америки. Исследуется избирательное законодательство отдельных штатов США, выявляются общие черты и признаки, характерные для регулирования порядка формирования избирательных органов в России и США. Анализируются некоторые недостатки российского правового регулирования данных отношений и предлагаются возможные пути их устранения.

Ключевые слова: избирательные органы, порядок формирования, избирательное законодательство, Российская Федерация, Соединенные Штаты Америки, избирательные комиссии, правовое регулирование.

Избирательные комиссии и иные органы электорального администрирования (избирательные органы) традиционно привлекают большое внимание политических партий, правозащитных организаций, средств массовой информации и иных институтов гражданского общества, особенно в периоды проведения различных избирательных кампаний. С порядком формирования избирательных органов, уровнем партийного представительства в их структуре связывают вопросы объективности, беспристрастности проведения выборов, гарантированности получения непротиворечивых и достоверных данных об итогах голосования.

Исходя из данных обстоятельств, и учитывая недавно прошедшие избирательные кампании по выборам депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации и по выборам Президента Соединенных Штатов Америки особенно актуальным

представляется сравнение регулирования формирования избирательных органов в России и США с тем, чтобы выявить существующие изъяны в правовом регулировании соответствующего вида избирательных отношений в нашем государстве и предложить некоторые идеи по усовершенствованию данного регулирования.

В Российской Федерации регулирование формирования избирательных комиссий осуществляется ст. 21–25 Федерального закона от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»¹. В данных статьях подробно регламентируется порядок формирования избирательных комиссий всех уровней — от федерального до участкового. При этом в отличие от США, федеральный законодатель не оставляет органам власти субъектов РФ и органам местного самоуправления больших возможностей для самостоятельного регулирования формирования избирательных комиссий субъектов РФ (далее — ИКС РФ) и иных нижестоящих комиссий: избирательных комиссий муниципальных образований (далее — ИКМО), территориальных комиссий (далее — ТИК), окружных комиссий (далее — ОИК) и участковых комиссий (далее — УИК). Субъекты РФ и муниципальные образования имеют право только устанавливать количество членов указанных выше комиссий и придавать некоторым из них статус юридических лиц.

В США полномочия по регулированию большинства избирательных отношений переданы на уровень штатов, каждый из которых принимает свое законодательство по данным вопросам. В части штатов такое законодательство включено в консолидированные кодексы либо собрания статутов, содержащих нормы права в отношении всех сфер человеческой жизнедеятельности (Нью-Йорк², Иллинойс³), в других штатах принимаются отдельные избирательные кодексы (Калифорния⁴). При этом в целом регулирование формирования избирательных

¹ Федеральный закон от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» (с изм. и доп. ред. от 05.04.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации. 17.06.2002. № 24. — Ст. 2253; 11.04.2016. № 15. — Ст. 2054.

² New York State Consolidated Laws. Election Law. — Article 3. — Title 1. // [Электронный ресурс]. Официальный сайт законодательного собрания штата Нью-Йорк. URL: <http://public.leginfo.state.ny.us/lawssrch.cgi? NVLWO>. (дата обр. 31.10.2016 г.).

³ Illinois Compiled Statutes. Election Code. — Articles 1–14. // [Электронный ресурс]. Официальный сайт законодательного собрания штата Иллинойс. URL: <http://www.ilga.gov/legislation/ilcs/ilcs5.asp? ActID=170>. (дата обр. 04.10.2016 г.).

⁴ California Elections Code. — Division 3. // [Электронный ресурс]. Официальный сайт законодательного собрания штата Калифорния. URL: http://leginfo.legislature.ca.gov/faces/codes_displayText.xhtml?lawCode=ELEC&division=2.&title=&part=&chapter=6.&article=. (дата обр. 01.11.2016 г.).

органов по многим аспектам является достаточно единообразным. Это касается в частности норм о равном представительстве различных политических партий в избирательных органах всех уровней — от уровня штата до участкового уровня. Предусматривается обязанность органов и должностных лиц, осуществляющих формирование избирательных советов штатов, графств, участков производить назначения членов данных избирательных органов, руководствуясь предложениями политических партий, соблюдая при этом равенство их представительства¹. Стоит однако отметить, что на практике такие нормы о равном представительстве в избирательных органах всех политических партий не всегда действуют в силу доминирования Республиканской и Демократической партий, чьи представители, занимая должности в органах, уполномоченных осуществлять указанные назначения, стремятся к как можно большему представительству в избирательных органах своих однопартийцев.

В Российской Федерации также существует норма, закрепляющая равенство представительства политических партий во всех избирательных комиссиях, за исключением Центральной избирательной комиссии Российской Федерации (далее — ЦИК России, Комиссия) — «в комиссию по предложению каждой политической партии, каждого избирательного объединения, иного общественного объединения может быть назначено не более одного члена комиссии с правом решающего голоса»². Данное законодательное положение в субъектах РФ соблюдается, но существует довольно дискуссионная норма, связанная с возможностью участия в деятельности избирательных комиссий в качестве членов с правом решающего голоса государственных и муниципальных служащих, что, по признанию многих исследователей³, ведет к зависимости комиссий от иных государственных органов и органов местного самоуправления, тем более, что государственные и муниципальные служащие в силу своего опыта и авторитета чаще всего являются председателями и секретарями комиссий. В США законодательством всех без исключения штатов,

¹ См. например: Georgia Code. Title 21. — Chapter 2. — Article 2. — Part 4. — Section 21-2-90. // [Электронный ресурс]. Официальный сайт законодательного собрания штата Джорджия. URL: www.legis.ga.gov. (дата обр. 03.10.2016 г.); California Elections Code. — Division 12. — Chapter 4. — Section 12306. // [Электронный ресурс]. Официальный сайт законодательного собрания штата Калифорния. URL: http://leginfo.ca.gov/faces/codes_displayText.xhtml?lawCode=ELEC&division=2.&title=&part=&chapter=6.&article=. (дата обр. 01.11.2016 г.).

² Пункт 4, ст. 22 Федерального закона от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» (с изм. и доп. ред. от 05.04.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации. 17.06.2002. № 24. Ст. 2253; 11.04.2016. № 15. Ст. 2054.

³ См. например: Бузин А. Ю. Проблемы правового статуса избирательных комиссий в Российской Федерации. Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004. — С. 103–104.

а также федеральными нормативными актами, такими, как Закон о Федеральных избирательных кампаниях 1971 г. (Federal Election Campaign Act)¹ и Закон об усовершенствовании электорального администрирования 2002 г. (более известен как Help America Vote Act)², установлен запрет лицам, занимающим должности в государственных и муниципальных органах власти осуществлять обязанности членов избирательных органов, что считается, и по факту является действенным средством обеспечения их независимости и самостоятельности. При этом качество работы избирательных органов в американских штатах из-за отсутствия в их составе государственных и муниципальных служащих не страдает — все претенденты на соответствующие должности проходят обязательные шестимесячные либо годовые курсы обучения с выплатой небольшой стипендии, после которых сдается экзамен на знание избирательного законодательства (штатного и федерального) и практики проведения выборов различных уровней³. Только после успешной сдачи таких курсов и получения сертификата об окончании обучения гражданин может быть выдвинут на должность члена избирательного совета (штата, графства, участка), клерка, суперинтенданта и т.д.

В российском законодательстве в настоящее время предусмотрено полномочие избирательных комиссий осуществлять правовое обучение избирателей, профессиональную подготовку членов комиссий и иных организаторов выборов⁴, ведется соответствующая практическая работа в данном направлении, но, по нашему мнению, такую работу нужно интенсифицировать, привлечь к ней большее количество граждан, в том числе посредством использования указанного выше положительного американского опыта регулирования данных отношений. Одновременно необходимо выведение из законодательства нормы о возможности участия государственных и муниципальных служащих в деятельности избирательных комиссий в качестве их членов с правом решающего голоса, путем установления постепенно

¹ United States Code. — Title 52. — Subtitle 3. — Chapter 301. — Subchapter 1. // [Электронный ресурс]. Официальный сайт Федеральной избирательной комиссии США. URL: <http://www.fec.gov/law/feca/feca.pdf>. (дата обр. 05.10.2016 г.).

² Help America Vote Act of 2002. — Title II. — Subtitle A. — Part 1. // [Электронный ресурс]. Официальный сайт Комиссии по содействию выборам США. URL: https://www.eac.gov/assets/1/workflow_staging/Page/41.PDF. (дата обр. 05.10.2016 г.).

³ Illinois Compiled Statutes. Election Code. — Article 13. — Sections 13-2.1; 13-2.2. // [Электронный ресурс]. Официальный сайт законодательного собрания штата Иллинойс. — URL: <http://www.ilga.gov/legislation/ilcs/ilcs5.asp?ActID=170>. (дата обр. 04.10.2016 г.).

⁴ Подпункт в), пункт 9, ст. 21 Федерального закона от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» (с изм. и доп. ред. от 05.04.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации. 17.06.2002. № 24. Ст. 2253; 11.04.2016. № 15. Ст. 2054.

уменьшающихся лимитов на такое участие вплоть до его полного запрета. Такие меры, в случае их успешной реализации, должны, на наш взгляд, способствовать появлению достаточно большого количества граждан, компетентных в области избирательного права и процесса, которые при этом не будут связаны служебными отношениями с государственными и муниципальными органами. Это обстоятельство, в свою очередь, должно привести к более независимому и беспристрастному характеру деятельности избирательных комиссий.

Выше мы говорили о том, что норма о равном представительстве политических партий в избирательных комиссиях Российской Федерации не относится к ЦИК России, что обусловлено самим порядком ее формирования — пять членов ЦИК России назначаются Государственной Думой из числа кандидатур, предложенных фракциями, иными депутатами объединениями в Государственной Думе, а также депутатами Государственной Думы. При этом от одного депутатского объединения в Государственной Думе может быть назначено не более одного представителя. Пять членов ЦИК России назначаются Советом Федерации из числа кандидатур, предложенных законодательными органами государственной власти субъектов РФ и высшими должностными лицами субъектов РФ. Пять членов ЦИК России назначаются Президентом Российской Федерации¹. То есть большинство членов Комиссии теоретически может быть представителями одной партии, либо вообще не являться членами партий, что, с одной стороны способствует более слаженной работе, но, с другой стороны, по мере дальнейшего развития государственных институтов, укрепления партийной системы, возможного формирования двухпартийной системы наподобие американской, будет происходить обострение политической конкуренции, и тогда законодатель может встать перед необходимостью изменения порядка формирования ЦИК России в сторону установления принципа равного партийного представительства, какой в настоящее время существует в США (например, при формировании Федеральной избирательной комиссии² и Комиссии по содействию выборам³).

¹ Пункт 4, ст. 21 Федерального закона от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» (с изм. и доп. ред. от 05.04.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации. 17.06.2002. № 24. — Ст. 2253; 11.04.2016. № 15. — Ст. 2054.

² United States Code. — Title 52. — Subtitle 3. — Chapter 301. — Subchapter 1. — Section 30106. // [Электронный ресурс]. Официальный сайт Федеральной избирательной комиссии США. — URL: <http://www.fec.gov/law/feca/feca.pdf>. (дата обр. 05.10.2016 г.).

³ Help America Vote Act of 2002. — Title II. — Subtitle A. — Part 1. — Section 203. // [Электронный ресурс]. Официальный сайт Комиссии по содействию выборам США. — URL: https://www.eac.gov/assets/1/workflow_staging/Page/41.PDF. (дата обр. 05.10.2016 г.).

Гончаров А.Е.
магистрант ИПиНБ РАНХиГС

Политика обеспечения национальной безопасности РФ в случае природных и техногенных катастроф

Аннотация: В данной статье проведен краткий анализ политики обеспечения национальной безопасности Российской Федерации в случае природных и техногенных катастроф гражданской защиты. Раскрыт вопрос особой значимости роли государства в обеспечении природной и техногенной безопасности страны. Показаны основные направления государственной политики в области защиты населения и территорий страны от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

Ключевые слова: национальная безопасность, природная безопасность, техногенная безопасность, катастрофа.

Российская Федерация — это одна из самых больших стран мира с богатой историей, культурными традициями, а также разнообразными климатическими условиями и природными территориями, и самое главное, с давно отслужившими свой срок зданиями, сооружениями, жилыми домами, не отвечающим пожарным требованиям помещениям и с изношенным технологическим оборудованием. В связи с чем, в Российской Федерации ежегодно возникают более 700 чрезвычайных ситуаций и катастроф природного и техногенного характера, в результате которых погибают тысячи граждан, остаются без средств к существованию и жилья, а экономический ущерб для страны составляет триллионы рублей¹.

Устойчивая тенденция ежегодного роста количества природных и техногенных катастроф, и тяжесть их последствий, заставляют специалистов анализировать их, как основательную угрозу безопасности общества и государства, а значит и граждан страны в целом. На основании вышеизложенной природной и техногенной ситуации, данная проблема должна решаться наравне с задачей обеспечения максимальной антитеррористической безопасности страны, уменьшения числа военных угроз, составляющих основу системы национальной безопасности Российской Федерации.

Современная государственная концепция природно-техногенной безопасности Российской Федерации выступает как система официально принятых взглядов на вопросы защиты граждан, общества и государства от негативных последствий техногенных, производственных и транспортных аварий, катастроф и стихийных бедствий. В ней так же отражены источники природных и техногенных опасностей и угроз,

¹ *Мамаева Е. В.* К вопросу определения частоты аварийных ситуаций на объектах, деятельность которых связана с использованием пожаро- и взрывоопасных и аварийно опасных веществ. Монография. — М.: МГУ, 2015. — 186 с.

цели, задачи, схемы предотвращения, нормативно-правовые основы функционирования системы обеспечения природно-техногенной безопасности в целом, основные направления государственной политики в этой сфере и механизмы ее реализации.

Наиболее опасными стихийными бедствиями для территории России считаются: землетрясения, оползни, лавины, лесные пожары, бури, ураганы, засухи, наводнения, инфекционные заболевания животных. Возникновение чрезвычайных ситуаций техногенного характера тесно связано с присутствием первостепенных внутренних и внешних источников техногенных угроз, как износ технических средств производства, оборудования, особенно на предприятиях химического комплекса, нефтегазовой, металлургической промышленности (внутренний источник); возникновение на территориях приграничных с Россией государств глобальных природных и техногенных катастроф трансграничного характера, а так же международный технологический терроризм (внешний источник).

Серьезную угрозу и опасность населению страны, объектам экономики и окружающей природе представляют и вторичные факторы поражения, возникающих как последствие произошедших аварий, катастроф и стихийных катаклизмов.

Основные направления государственной политики по обеспечению природно-техногенной безопасности России реализуются через федеральные и региональные целевые программы, через систему государственного мобилизационного планирования и планов оперативного технического оснащения территории страны в интересах обороны, от внешних и внутренних природно-техногенных угроз.

Предотвращение чрезвычайных ситуаций и катастроф природного и техногенного характера, своевременная ликвидация их последствий, снижение масштабов потерь и ущерба, наносимых стихийными бедствиями и техногенными катастрофами, является общегосударственной задачей для всех органов власти и управления и на всех уровнях.

Так, в силу идентичности поражающих факторов от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, учитывая существенное доминирование угроз возникновения аварий, катастроф и стихийных бедствий по сопоставлению с опасностями военного характера, в глобальной (мировой) военно-политической обстановке, правомерным будет требование стабильного государственного обеспечения природно-техногенной безопасности, выделения этого компонента в содержании каждого национального приоритета (по перечню Стратегии национальной безопасности Российской Федерации).

Все вышеизложенное невозможно реализовать без проведения стабильной, своевременной и адекватной политики обеспечения национальной безопасности России в сфере природных и техногенных катастроф в области гражданской защиты.

Горнев Р.В.

аспирант Марийского государственного университета

К вопросу о правовых формах взаимодействия общественных объединений и органов местного самоуправления¹

Аннотация: Статья посвящена исследованию таких правовых форм взаимодействия общественных объединений и органов местного самоуправления как правотворческая инициатива и инициирование публичных слушаний. Основной целью работы является выявление недостаточной законодательной регламентации указанных правовых форм взаимодействия общественных объединений с местной властью. По результатам работы автор предлагает законодательные изменения, направленные на решение выявленных пробелов.

Ключевые слова: гражданское общество, местное самоуправление, общественные объединения, правотворческая инициатива, публичные слушания, формы взаимодействия.

Местное самоуправление является уровнем публичной власти, который наиболее приближен к гражданам. От эффективности функционирования общественных институтов на муниципальном уровне зависит развитие демократии и гражданского общества в современной России. Особенную актуальность в этой связи приобретает взаимодействие институтов гражданского общества с органами муниципальной власти, поскольку общественные институты в лице различных объединений и организаций, отражающих взгляды и интересы многих слоев населения, вступая во взаимодействие с муниципальными органами, решают местные вопросы граждан, которых они представляют². С этих позиций научный интерес вызывает исследование правовых форм взаимодействия общественных объединений с органами местного самоуправления. Полагаем целесообразным рассмотреть в настоящей статье такие правовые формы взаимодействия, как выступление общественных объединений с правотворческой инициативой по вопросам принятия муниципальных правовых актов и инициирование общественными объединениями проведения публичных слушаний в муниципальных образованиях.

О значимости взаимодействия общественных объединений с органами местного самоуправления отмечают ученые правоведы, соци-

¹ Публикация подготовлена в рамках поддержанного РГНФ научного проекта № 16-33-01138.

² *Михеева Т.Н., Михеев Д.С.* Формы взаимодействия общественных институтов с органами местного самоуправления // Правовое государство: теория и практика. — 2011. № 1. — С. 10.

ологи и политологи. Обоснованным видится мнение Г. А. Цветковой о том, что одной из главных проблем становления отечественного местного самоуправления на протяжении всей его истории выступало практическое отсутствие сплоченных организованных добровольных общественных союзов и ассоциаций, способных к самостоятельному решению вопросов на муниципальном уровне¹. В свою очередь Н. Г. Широкова отметила, что в странах с устойчивыми демократическими традициями важнейшую роль в эффективности местного самоуправления играет тесное взаимодействие местной власти с различными добровольными обществами и ассоциациями². Проанализировав зарубежный опыт, Е. А. Незнамова также указывает, что деятельность органов местного самоуправления становится эффективной и отвечающей потребностям населения в том случае, когда сформированы и на постоянной основе действуют разнообразие общественные организации, выражающие интересы местного самоуправления³.

Полностью соглашаясь с приведенными точками зрения, полагаем, что развитие эффективного гражданского общества и повышение демократии невозможно без законодательного закрепления эффективных и действенных форм взаимодействия органов местного самоуправления с общественными объединениями, функционирующими на местном уровне и включающими в себя наиболее деятельных и ответственных жителей муниципального образования.

Федеральный закон «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ»⁴ содержит в себе правовые нормы, регулирующие вопросы взаимодействия общественных объединений с органами местного самоуправления. Например, в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 22 названного закона, решение о назначении местного референдума может быть принято, в том числе по инициативе общественного объединения, устав которого предусматривает участие в выборах и (или) референдумах. Однако существующая в настоящее время правовая регламентация взаимодействия общественных объединений и органов местного самоуправления, безусловно, является недостаточной.

¹ *Цветкова Г. А.* Местное самоуправление в современной России: состояние, тенденции, эффективность (опыт социологического анализа). Дис. ... доктора социологических наук. — М., 2003. — С. 68.

² *Широкова Н. Г.* Местное самоуправление как фактор становления гражданского общества (сравнительно-политологический анализ): Дис. ... канд. полит. наук. — М., 2005. — С. 94.

³ *Незнамова Е. А.* Взаимодействие органов местного самоуправления с населением муниципального образования // Муниципальная служба. — 2008. № 4. — С. 4.

⁴ Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ: Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ (ред. 03.07.2016) // СЗ РФ. — 2003. № 40. — Ст. 3822.

Важной формой взаимодействия общественных объединений и органом местного самоуправления должна стать правотворческая инициатива. В определенном виде правотворческая инициатива как форма участия населения в осуществлении местного самоуправления закреплена в ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации». С правотворческой инициативой может выступить инициативная группа граждан, обладающих избирательным правом, в порядке, установленном нормативным правовым актом представительного органа муниципального образования (пункт 1 статьи 26).

В своем исследовании В. В. Гриб отмечает, что на современном этапе в процессе подготовки и принятия государственных решений возрастает роль не только групп граждан, представляющих интерес населения и сформированных по принципу территориального проживания, но и объединений граждан, наделенных особым статусом — статусом общественных объединений¹.

На наш взгляд наделение общественных объединений правом правотворческой инициативы на местном уровне позволит повысить эффективность муниципальных правовых актов, поскольку общественные объединения, осуществляя свою деятельность в конкретной и, как правило, социально значимой сфере, хорошо знают проблемы данной области, а, соответственно, могут предложить правовые пути их решения.

Право общественных объединений на правотворческую инициативу не является изобретением сегодняшнего дня. Конституция СССР 1977 года² в статье 113 предусматривала, что правом законодательной инициативы в Верховном Совете СССР обладают также общественные организации в лице их общесоюзных органов.

В настоящее время общественные объединения не имеют права законодательной (правотворческой) инициативы на федеральном уровне. На региональном уровне в некоторых субъектах РФ за общественными объединениями закреплено право законодательной инициативы (Республика Алтай, Белгородская область, Самарская область, Кабардино-Балкарская Республика).

Таким образом, целесообразным является наделение правотворческой инициативой общественных объединений, расположенных на территории соответствующего муниципального образования.

В качестве формы участия населения в осуществлении местного самоуправления ФЗ «Об общих принципах организации местного

¹ Гриб В. В. Законотворческая (правотворческая) инициатива как форма влияния институтов гражданского общества на органы государственной власти // Конституционное и муниципальное право. — 2010. № 12. — С. 12.

² Конституция СССР от 07.10.1977 // Ведомости ВС СССР. — 1977. № 41. — С. 617.

самоуправления в Российской Федерации» называет также публичные слушания. Для обсуждения проектов муниципальных правовых актов по вопросам местного значения с участием жителей муниципального образования представительным органом муниципального образования, главой муниципального образования могут проводиться публичные слушания (пункт 1 статьи 28). Инициативой проведения публичных слушаний обладает население, представительный орган муниципального образования, а также глава муниципального образования.

На наш взгляд, в число управомоченных на инициирование публичных слушаний субъектов необоснованно не включены общественные объединения. Публичное обсуждение проектов муниципальных правовых актов по вопросам местного значения является важным этапом местного правотворчества, от которого, в том числе, зависит итоговая редакция правового акта. Отдельные граждане муниципального образования зачастую не обладают развитой гражданской ответственностью, которая присуща общественным объединениям, особенно в тех случаях, когда речь идет о правовом регулировании той сферы деятельности, к которой они относятся.

В отдельных муниципальных образованиях посредством муниципального правотворчества был устранен обозначенный пробел. Так, в соответствии с пунктом 4.2 Положения о публичных слушаниях, утвержденного решением Совета депутатов сельского поселения Анискинское Щелковского муниципального района Московской области¹ в состав субъектов, инициирующих проведение публичных слушаний в сельском поселении Анискинское от имени населения, могут быть включены общественные объединения. Приведенный пример с положительной стороны характеризует муниципальное правотворчество в сельском поселении Анискинское, однако поскольку такая практика является редкой, на наш взгляд имеется объективная необходимость внесения соответствующих изменений в действующее федеральное законодательство в данной части и наделения общественных объединений полномочием по инициированию публичных слушаний.

Подводя итог краткому исследованию правовых форм взаимодействия общественных объединений с органами местного самоуправления, считаем целесообразным сделать следующие предложения о внесении изменений в ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»:

¹ Положение о публичных слушаниях: решение Совета депутатов сельского поселения Анискинское Щелковского муниципального района Московской области от 24.11.2005 № 7. — URL: <http://www.bestpravo.ru/moskovskaya/zk-pravo/j3g.htm> (дата обращения: 09.10.2016).

1) Пункт 1 статьи 26 изложить в следующей редакции «С творческой инициативой могут выступить инициативная группа граждан, обладающих избирательным правом, в порядке, установленном нормативным правовым актом представительного органа муниципального образования, а также общественное объединение, расположенное на территории муниципального образования».

2) Абзац 1 пункта 2 статьи 28 изложить в следующей редакции «Публичные слушания проводятся по инициативе населения, общественных объединений, расположенных на территории муниципального образования, представительного органа муниципального образования или главы муниципального образования».

Указанные законодательные изменения направлены на совершенствование механизма функционирования общественных объединений на местном уровне, качественное развитие демократии и гражданского общества в России.

Жамсатов А.К.
аспирант РАНХиГС

Концептуальные аспекты противодействия коррупции

Аннотация: В статье антикоррупционная политика определена как совокупность последовательных мероприятий государства и общества, через которые реализуются общественные интересы относительно ограничения коррупции и родственных с ней преступлений. Названы основные принципы реализации концепции антикоррупционной политики.

Ключевые слова: антикоррупционная политика, концепция, коррупция.

Антикоррупционная политика направлена на ограничение коррупции, обеспечения защиты общественных интересов от властных злоупотреблений в экономической, политической и социальной сферах.

Антикоррупционная политика представляет собой совокупность последовательных мероприятий государства и общества, через которые реализуются общественные интересы относительно ограничения коррупции и родственных с ней преступлений. Она находит свое отражение в законодательстве, выработке и применении общих принципов и механизмов противодействия коррупции, обобщении опыта антикоррупционной деятельности и научном подходе к решению проблемы¹.

Основу построения антикоррупционной политики должен составлять взвешенное законодательство для того, чтобы в обществе

¹ Аркуша Л. Коррупция — элемент организованной преступной деятельности / Л. Аркуша // Юридический вестник. — 2000. № 2. — С. 118—121; Кирпичников А. Взятка и коррупция в России / А. И. Кирпичников. — Санкт-Петербург: Альфа, 1997. — 352 с.

произошли положительные трансформационные процессы¹. Наконец любые трансформационные изменения в обществе не происходят сразу, для этого нужно время и эффективная фактическое действие принятого законодательства. Законодательство есть и остается динамичным, таким, в котором происходят изменения, а политика — еще больше подпадает под действие изменений различного характера и является формой реализации законодательных положений. Однако, трансформационные процессы в российском социуме должны предусматривать широкое привлечение общества к активному участию в противодействии коррупции.

В Российской Федерации и Республике Казахстан понимание коррупции в качестве результата и отражения серьезных институциональных проблем дает возможность выявления ряда существенных для формирования основных ориентиров антикоррупционной правовой политики моментов:

1. Отрицательные экономические последствия коррупции в стране можно разделить на две категории: во-первых, это прямые потери от коррупции, например, такие, как потери бюджета при его формировании и исполнении, а во-вторых, множество косвенных потерь от коррупции, которые проистекают из-за того, что последняя снижает результативность экономики в целом, искажаются механизмы и институты рыночной конкуренции, падают инвестиции. В отличие от прямых потерь, косвенные потери оценить гораздо сложнее, соответственно, и подбор необходимых для их предотвращения правовых и политических средств будет трудным и затяжным.

2. По сравнению с западными странами в Казахстане чрезвычайно распространена «низовая коррупция» или «бытовая коррупция», когда граждане сталкиваются с теми или иными видами коррупции при решении обычных проблем (общение с ОВД (полицией), УДП, поступление в некоторые вузы, призыв в армию и т.д.).

3. Для Казахстана специфичен не «захват государственной власти» со стороны представителей крупного бизнеса (что можно наблюдать в странах Запада), а совершенно обратное — чиновники равных уровней стремятся установить коррупционный контроль над бизнесом. По нашему мнению, такая ситуация связана, прежде всего, с крайне слабым развитием и не достаточным уровнем правовой защищенности института частной собственности.

4. Современная модернизация идет по довольно примитивной модели механического переноса политико-правовых и социально-экономических институтов, их трансплантации. В рамках такого реформаторско-

¹ Долгова А. И. Определение коррупции и законодательство о борьбе с ней / А. И. Долгова // Коррупция и борьба с ней. — М.: Российская криминологическая ассоциация, 2000. — С. 33–416.

го проекта предполагается, что новый институт сразу заработает и даст такой же позитивный результат, какой он обеспечивал в другой стране. Однако, часто возникает неожиданный для властных элит и гражданского общества эффект институциональных искажений, стимулирующий развитие коррупционного механизма вокруг этого института.

Направления антикоррупционной политики, которые рассматриваются, позволяют определить те общие средства, которые будут иметь наибольший антикоррупционный эффект. Для совершенствования государственно-созидательной деятельности общества, ограничения сфер распространения явления коррупции и уменьшения криминализации властных учреждений следует:

1. Улучшить организационный и профессиональный уровень выполнения госслужащими своих обязанностей:

- создать прозрачную систему отстаивания интересов в законодательных структурах через принятие закона о законотворческой деятельности, установить обязательную независимую экспертизу законопроектов, которые предусматривают расширение или изменения полномочий государственных органов и должностных лиц;
- ликвидировать любые отраслевые структуры, которые дублируют функции центральных органов исполнительной власти, снижают уровень ответственности руководителей ведомств;
- дополнить законодательство об органах исполнительной власти, установив четкие критерии определения их структуры и численности;
- обеспечить постепенный переход к практике формирования государственных органов (в том числе и местных) с учетом результатов выборов на пропорциональной основе, которая увеличит прозрачность и предсказуемость процесса формирования органов исполнительной власти, повысит уровень их ответственности;
- ввести институт парламентских расследований, в том числе законодательное установление оснований для проведения расследований, порядка расследования, полномочий следственных комиссий, правовых последствий расследований;
- внести изменения и дополнение к избирательному законодательству, в котором: предоставить гарантии независимости избирательным комиссиям, ввести относительно их действий механизм максимальной прозрачности; усилить государственный и общественный контроль над процедурой выборов и порядком финансирования избирательных кампаний; позволить заблаговременно (к началу избирательной кампании) формировать избирательные фонды в соответствии с реальными затратами на избирательные кампании; повысить роль средств массовой информации в независимом освещении избирательных кампаний и контроле над соблюдением избирательного законодательства.

2. Повысить ответственность должностных лиц через:
 - создание кодифицируемой системы процедур подготовки и принятия административных решений;
 - введение четких критериев для издания ведомственных подзаконных актов;
 - законодательное ограничение области применения разрешительного принципа (особенно при прохождении основных инстанций, необходимых для ведения бизнеса, прозрачности при регистрации, лицензировании, аккредитации).
 - установление принципа информационной прозрачности при декларировании прибыли и имущества, а также усиление ответственности (отставка, лишение полномочий) за неправдивую информацию относительно этого;
 - введение ограничений для перехода после увольнения из государственной службы (окончание срока депутатских полномочий) на работу в коммерческие структуры, которые раньше были подконтрольны или действовали в сфере полномочий чиновника/депутата;
 - отработка механизма ротации служащих, которые непосредственно контактируют с населением и контролируют бизнес.
3. Создать условия для обеспечения большей структурированности, прозрачности и подконтрольности органов исполнительной власти, для чего:
 - обеспечить информационную прозрачность процесса принятия решений органами исполнительной власти, использования ими бюджетных средств, в первую очередь, через доступ к этой информации средств массовой информации;
 - усилить общественный надзор за деятельностью государственных структур через введение и законодательное закрепление механизмов независимой экспертизы общественно значимых проектов;
 - ограничить практику непосредственного наложения административных санкций контролирующими органами и ликвидировать возможности выбора из нескольких санкций относительно одного нарушения;
 - ввести в соответствии с рекомендациями Совета Европы четкие критерии реализации прав государственных служащих на обновление информации, которая представляет служебную тайну, в случае, когда ее укрывательство противостоят интересам общества.
4. Усовершенствовать антикоррупционную деятельность правоохранительных структур через:
 - ликвидацию практики дублирования функций и полномочий разных силовых ведомств;

- усиление специализации правоохранительных органов через децентрализацию ряда их функций (например, муниципализация охраны общественного порядка);
 - повышение уровня заработной платы правоохранителей при оптимизации их численности и усилении персональной ответственности;
 - подготовку специальных учебных материалов по борьбе с коррупцией для студентов юридических вузов и факультетов;
 - организацию стажировок для специалистов в соответствующих учреждениях стран, в которых были успешно реализованные программы борьбы с коррупцией.
5. Активизировать привлечение институтов гражданского общества к участию в антикоррупционных программах, обеспечении прозрачности, открытости и честности в государственном управлении до формирования антикоррупционных взглядов у граждан России и Казахстана:
- создать общественные наблюдательные советы при государственных и местных органах власти по предотвращению коррупции, способствовать деятельности негосударственных организаций, которые отслеживают случаи, практику и методологию коррупции в России и Казахстане;
 - способствовать формированию индексов коррупции, которые бы позволяли сравнивать между собой ситуацию относительно коррумпированности чиновников разных ведомств;
 - обеспечить диалог между властью, бизнесом, политическими и общественными организациями через открытие регулярных общенациональных и региональных форумов по обсуждению проблем практического воплощения программ, направленных на ограничение явления коррупции;
 - популяризировать успешные примеры реализации негосударственными организациями антикоррупционных проектов в России и Казахстане;
 - стимулировать разработку и внедрение антикоррупционных образовательных-просветительских программ и кампаний с целью преодоления общественной пассивности относительно проявлений коррупции, формирования понимания коррупции как комплексного социального явления, ее негативного влияния на развитие демократических процессов.
6. Усилить роль в борьбе с коррупцией частного бизнеса через:
- разработку стандартов и кодексов деловой практики, этики предпринимательства;
 - выработку и распространение принципов взаимных отношений бизнесменов с представителями власти.
7. Привлекать средства массовой информации к обеспечению гласности и популяризации добропорядочности путем:

- расширения доступа СМИ к информации, которая имеет общественное значение, установление ответственности должностных лиц, которые делают преграды относительно этого;
 - обеспечения обязательного и оперативного реагирования соответствующих органов власти на сообщение СМИ о фактах коррупции;
 - совершенствования стандартов профессиональной этики и журналистского расследования.
8. Увеличивать объемы и качество международного сотрудничества через:
- присоединение к международным антикоррупционным соглашениям;
 - участие в международном информационном обмене;
 - приближение национального законодательства, которое регулирует положения государственного сектору в экономике, к международным стандартам;
 - присоединение к дискриминационным мероприятиям против бизнесменов тех стран, законодательство которых не препятствует коррупционным актам, которые совершают их граждане в других странах;
 - приведение в соответствие с международными стандартами представлений о доказательности в сфере коррупции;
 - подписание соглашений об общих оперативных действиях, взаимной правовой помощи, связанной с выдачей коррупционеров, допросом свидетелей, доступом к банковским счетам и наложением на них ареста.

В условиях социально-экономических реформ, которые сейчас осуществляются в России и Республике Казахстан, приоритетными направлениями антикоррупционной политики должны стать выявление и устранение условий, способствующих или могут способствовать возникновению коррупции, а также предотвращение попыток их создать.

Таким образом, основными элементами серьезных и согласованных антикоррупционных реформ в России и Казахстане должны стать: стремление политических лидеров бороться со всеми проявлениями коррупции, научный подход к изучению проблемы, определения наиболее коррумпированных сфер деятельности государственных структур, пересмотр нормативной базы относительно них, провозглашение программы предотвращения коррупции в будущем, усовершенствование антикоррупционного законодательства и административных процедур, приведение материального обеспечения государственных служащих в соответствие с той мерой ответственности, которую они несут в силу должностей.

Кузнецова С.Д.
аспирант ИПиНБ РАНХиГС

Регионализм и сепаратизм: проблемы территорий в многонациональном государстве

Аннотация: В статье рассматриваются проблемы регионализма и сепаратизма в многонациональных государствах, в частности, в Российской Федерации. Отмечаются положительные и отрицательные тенденции регионализма. Делается вывод о возможных путях уменьшения угроз национальной безопасности России.

Ключевые слова: регионализм, сепаратизм, Конституция Российской Федерации, многонациональное государство, регионы.

Проблематика совершенствования политико-территориального устройства современных государств, тенденции к региональной суверенизации отдельных территорий, регионализму и сепаратизму в пределах национальных государств, а также процесс трансформации формы государственно-территориального устройства представляют существенный интерес с точки зрения научного осмысления, как для отрасли конституционного права, так и для обществоведческих наук в целом.

Государства-нации особо закрепляют в конституциях принципы неотчуждаемости и неделимости своих территорий (Азербайджан, Белоруссия, Германия, Италия, Россия, Сербия, Турция, Украина, Финляндия, Франция, Чехия), изменение границ допускается только путем принятия специального закона или проведения всенародного референдума. Современные федерации в целом не предоставляют право сепарации (выхода из состава государства) своим территориальным единицам. Так, конституция содержит требование о принятии конституционного закона совместно с федерацией и ее субъектом (пр., Австрия, Бельгия), либо прямой запрет на любые разделения федерации (пр., Германия) или преобразование унитарной формы государственного устройства в федерацию (пр., Испания)¹.

В свою очередь, территориальная политика Российской Федерации как уникального многонационального государства имеет следующие конституционно-правовые основы.

1. Общие принципы: «Носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ» (ч. 1 ст. 3); «Суверенитет Российской Федерации

¹ Беспалова М. В. Правовое закрепление государственного суверенитета в современных Европейских странах: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01, 12.00.02 / Беспалова Мария Владимировна; [Место защиты: Рос. акад. нар. хоз-ва и гос. службы при Президенте РФ]. — М., 2014. С. 117–118.

распространяется на всю ее территорию. Россия обеспечивает целостность и неприкосновенность своей территории» (ст. 4); «Россия состоит из республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов — равноправных субъектов РФ. Федеративное устройство РФ основано на принципах государственной целостности, единстве системы государственной власти, разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, равноправии и самоопределении народов в РФ» (ст. 5);

2. Принципы федерализма: конституционное разграничение предметов ведения и полномочий между Российской Федерацией и ее субъектами (ст.ст. 71–73); приоритет федерального законодательства по предметам ведения РФ и предметам совместного ведения РФ и ее субъектов (ч. 1 ст. 15, ст.ст.71–72, ч. 1–2, 5 ст. 76), самостоятельность субъектов РФ по предметам исключительного ведения (ч. 2 ст. 5, ст. 73, ч. 4, 6 ст. 76)¹.

В Послании Президента РФ Федеральному Собранию 2012 г. В. В. Путин заявил: «В целях укрепления и развития национально-культурного многообразия и национальной безопасности нашего государства в настоящее время приняты следующие стратегии и государственные (целевые) программы: Стратегия государственной национальной политики Российской Федерации на период до 2025 года; Стратегия развития Арктической зоны Российской Федерации и обеспечения национальной безопасности на период до 2020 года; Федеральная целевая программа «Укрепление единства российской нации и этнокультурное развитие народов России (2014–2020 годы)», Стратегия национальной безопасности Российской Федерации»².

Согласно Указу Президента РФ № 683 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации», национальная безопасность представляет собой состояние защищенности государства от внутренних и внешних угроз, при котором, в первую очередь, обеспечиваются государственная и территориальная целостность Российской Федерации.³

Нельзя не обратить внимание на националистические и сепаратистские настроения отдельных регионов во многих государствах, несомненно, создающие угрозы территориальной целостности (пр., в Бельгии (Валлония и Фландрия), Великобритании (Шотландия),

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // СЗ РФ. 2014. № 31. С. 4398.

² Послание Президента РФ Федеральному Собранию от 12.12.2012 «Послание Президента Владимира Путина Федеральному Собранию РФ» // РГ. 2012. № 287.

³ Указ Президента РФ от 31.12.2015 № 683 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации» // СЗ РФ. 2016.

Канаде (Квебек), Испании (Страна Басков), Италии (Венеция, Сардиния, Ломбардия), Франции (Корсика) и др.). Проблема сосуществования различных народов и этносов в рамках одного государства всегда стояла остро. На сегодняшний день практически не существует государств с национально однородным составом населения. Многонациональные государства (поликультурные, полиэтничные) стремятся конституционно закрепить и создать условия для гармоничного сосуществования различных национальных, этнических, религиозных и культурных групп, движений и обществ, осуществляют внутринациональную политику, направленную на преодоление и искоренение межэтнических и межконфессиональных конфликтов.

Как следствие подобных явлений в настоящее время возникает новая форма государственно-территориального устройства, так называемое «регионалистское государство», передающее значительный объем полномочий по решению внутрирегиональных, межрегиональных и международных вопросов своим регионам, закрепляя за ними особый конституционно-правовой статус¹. На сегодняшний день среди регионалистских государств ученые-государствоведы выделяют Испанию, Италию, Шри-Ланку, ЮАР, Папуа-Новую Гвинею. Появление регионалистских государств, то есть переходной формы государственно-территориального устройства, на наш взгляд, рассматривается как положительная тенденция, мирный вариант развития регионализма.

Вместе с тем, параллельно существует довольно острая проблема сепаратизма — отрицательной тенденции развития регионализма, его крайней, экстремистской формы, в многонациональных государствах, в том числе, и в Российской Федерации. Говоря о сепаратизме, уместно привести позицию российского политолога Дубининой О. Ю. «Крайним проявлением регионализма, — пишет ученый, — является сепаратизм, имеющий цель расширения региональной автономии, выхода региона из состава страны. Движения к сепаратизму изначально возникают из такой политики государства по отношению к определенному региону (регионам), которая характеризуется дискриминацией, ущемлением национальных меньшинств, господствующим положением доминирующей нации»². Вместе с тем, заведующий сектором законодательства по правам человека и государственному строительству аппарата Милли Меджлиса Азербайджанской Республики К. Р. Шафиев, придерживающийся аналогичной точки зрения, утверждает: «Сепаратизм является се-

¹ Чиркин В. Е. Конституционное право зарубежных стран. Учебник / В. Е. Чиркин. — 8-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма; НИЦ ИНФРА-М, 2014. — С. 166.

² Дубинина О. Ю. Влияние регионализации на международные связи регионов Российской Федерации (1991–2007): дис. ... канд. полит. наук — М., 2007 г. — С. 35.

рьезной угрозой не только для отдельного государства, но и для мира в целом, прав человека и правопорядка, нарушает экономические, политические, культурные и иные связи в государстве, принципы и нормы международного права. Многие этнические общности, автономии и области, основываясь на ошибочном определении «принципа народов на самоопределение», где каждая из них может иметь собственное государство, создают угрозу территориальной целостности государства, отрицательно влияют на деятельность центральных органов власти. В мире народов больше, чем государств в несколько раз, поэтому невозможно себе представить, что будет, если каждый народ создаст собственное государство»¹.

Кроме того, нельзя не согласиться с весьма показательной точкой зрения американского социолога-теоретика XX в. Парсонса Т. «Уменьшение дифференциации государственного пространства служит укреплению единства страны, развитию и гармонизации социально-культурных и экономических отношений, а усиление — ведет к совокупности негативных явлений»². Подобного мнения придерживаются российские политологи, указывая на негативные явления, которые проявляются в повышении опасности региональных конфликтов, вероятности дезинтеграции, в угрозе сепаратизма, возможной дифференциации мира на враждебные и замкнутые экономические блоки³, возникновении новых очагов конфликтов на межгосударственной и межэтнической почве, стремлении отдельных этнических групп, национальных автономий и элит к формированию собственной государственности, к большому суверенитету и переделу территорий (пр., распад СССР и Югославии), а также в ослаблении контроля над распространением внутригосударственного вооружения, возможном распространении оружия массового поражения, в росте террористических актов и религиозного экстремизма, создании террористических организаций (пр., ИГИЛ — запрещенная в РФ).

В современной России также встречались подобные угрозы. Достаточно вспомнить националистические организации, которые в 1988—1990 гг. были созданы в большинстве республик, открыто выступавших за предоставление национальной независимости, расширение авто-

¹ *Шафиев К. Р.* Принципы самоопределения народов в условиях глобализации // Кавказ и глобализация. 2007. Т. 1 № 3. — С. 40—41.

² *Парсонс Т.* Система современных обществ / пер. с англ. Л. А. Седова и А. Д. Ковалева, под ред. М. С. Ковалевой. — М.: Аспект Пресс, 1998. — URL: <http://filosof.historic.ru/books/item/f00/s01/z0001064/st000.shtml> (дата пос. сайта 19.07.2016).

³ *Песцов С. К.* Современный международный регионализм: сравнительный анализ теории и практики регионального сотрудничества и интеграции: автореферат дис. ... д-ра полит. наук: 23.00.04 / С.-Петербург. гос. ун-т, 2006. — С. 4.

номии. В 1995 г. возникали организации регионалистского и сепаратистского толка, например, «мусульман России, Общероссийское мусульманское движение «Нур». В тот же период на Дальнем Востоке и в Сибири появились небольшие по численности организации (пр., Союз освобождения Сибири, Дальневосточная республиканская партия), выступающие за преобразование России в конфедерацию или вовсе отделение от нее. Позднее стали возникать национальные и сепаратистские движения, пр., Башкирская народная партия, Чувашская партия возрождения, партии «Ватан» и «Идель-Урал» в Татарии, а также движения в Туве и Якутии. В конце 1990-х — начале 2000 гг. произошло обострение обстановки на Северном Кавказе, в частности, в Дагестане, где чеченские боевики объявили несколько сел в Буйнахском районе «Отдельной исламской республикой». Неоднократно проявлялись акты агрессии и терроризма со стороны Чечни. На территории Ингушетии, Чечни и Дагестана по сей день продолжают высказываться идеи за создание «Вайнахской республики» — отдельного государственного образования.

Однако несмотря на то, что эти угрозы были подавлены в первый период руководства Россией В. В. Путиным и проблемы сепаратизма были ликвидированы в плане их политической значимости, Президент страны в настоящее время продолжает обращать внимание на возможные угрозы данной проблемы. Так, Путин В. В. отмечает: «Единство, целостность и суверенитет Российской Федерации должны быть поставлены во главу угла внешней и внутренней политики. Любые проявления сепаратизма и национализма должны быть полностью исключены из политической повестки»¹.

Как представляется, во избежание угроз национальной безопасности, обострения и развития националистических и сепаратистских настроений, появления подобных политических партий, а также возникновения межэтнических и религиозных конфликтов, нашему государству необходимо поддержание детального конституционного и иного законодательного регулирования национально-территориальной составляющей, постоянное укрепление внутреннего единства российского общества и государства, распространение идей единства культур, межнационального и межконфессионального согласия. Кроме того, на наш взгляд, немаловажным является снижение уровня правового нигилизма, изучение истории и традиций российских народов, межкультурное общение. Именно в укреплении и единстве российской нации видится главная цель в укреплении региональных связей и недопущении сепаратизма.

¹ Указ Президента РФ от 31.12.2015 № 683 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации» // СЗ РФ. — 2016.

Курносов К.В.
магистрант ИПиНБ РАНХиГС

Государственная политика в области военно-патриотического воспитания как фактор обеспечения военной безопасности России

Аннотация: В качестве важнейшей приоритетной цели государственной политики автор статьи выделяет военно-патриотическое воспитание населения. Подчеркивается важность разработки и реализации стратегии развития военно-патриотического воспитания через программно-целевые методы и внедрение новых технологий, а также необходимость изменения направленности некоторых общественных организаций, прежде всего молодежных, поддержки военно-патриотического воспитания граждан России со стороны частных предпринимателей.

Ключевые слова: военно-патриотическое воспитание, национальные интересы, национальная идея, военная безопасность.

В настоящее время проблема обеспечения военной безопасности является весьма актуальной, т.к. военная безопасность является важным фактором обеспечения политической и государственной стабильности.

Военная безопасность России в современных условиях зависит от достаточного и своевременного финансирования военной сферы, от создания эффективной системы руководства военным строительством и управления военной организацией Российской Федерации, от разработки и совершенствования в целом теоретических и организационных основ формирования и планирования развития военной организации страны, а также механизма реализации основных направлений военного строительства с учетом происшедшего за последние десятилетия кардинального изменения характера вооруженной борьбы с применением современного оружия и технических средств¹.

Анализ военно-политических процессов позволяет выделить ряд новых источников угроз в военной сфере:

- усиление роли негосударственных факторов — военизированных групп, разного рода террористических группировок;
- наращивание боевого численного состава, боевой мощи и расширение «зон ответственности» существующих военных блоков и союзов в ущерб военной безопасности России;
- появление очагов военно-политической нестабильности в непосредственной близости от границ Российской Федерации;

¹ Синчук Ю. В. Основные направления совершенствования военной безопасности России (политологический аспект) // Вестник МГЛУ. — 2010. № 604.

— внедрение новых форм и способов вооруженного противоборства, их апробирование в ходе локальных конфликтов¹.

Важнейшим условием существования государства является сплоченное, стабильное общество, способное обеспечить его военную безопасность.

Военно-патриотическое воспитание населения, как одна из важнейших и приоритетных целей государственной политики, представляется, на сегодняшний день, объективной необходимостью и необходимым условием развития современного общества.

Как известно, в 90-е годы вследствие обострения кризисных явлений во всех сферах общественной жизни произошел резкий спад в деятельности по военно-патриотическому воспитанию граждан России. С началом перестроечных процессов в нашем обществе роль и значение военно-патриотического воспитания потеряли былую актуальность, а деятельность, продолжавшая осуществляться в этом направлении, подверглась критике. Это в значительной мере способствовало дискредитации не только существовавшей тогда системы военно-патриотического воспитания, огромного опыта в его организации и проведении, но и самой идеи формирования и развития духовно-нравственной личности гражданина и патриота. Вследствие этого проблема военно-патриотического воспитания в российском обществе намного обострилась².

По мнению целого ряда теоретиков, стратегия развития общества и государства, соответствующая национальным интересам России, может быть выработана только на основе национальной идеи, которая является первоначальным условием всех преобразований. Выступающая в качестве альтернативы либерально-демократическому направлению национально ориентированная российская идеология включает традиционные и исторические элементы отечественной культуры, образа жизни, национальных обычаев, державные начала, приверженность социальной справедливости, соборность, общинность и коллективизм, патриотизм, жертвенность, лидерство, «сверхидею» как катализатор национального самосознания и консолидации общества. Для новой идеологии существенно, чтобы нация почувствовала оптимизм и перспективу своего развития³.

Рассматривая исторические аналогии можно отметить, что основными задачами военно-патриотического воспитания граждан СССР в первые послевоенные годы были: мобилизация населения на вос-

¹ Алешин В. А. Эволюция угроз военной безопасности России (2000–2009 гг. // Армия и общество.— 2009. № 2.

² Лутовинов В. И. Военно-патриотическое воспитание российской молодежи / под общ. ред. С. В. Смутьского. — М.: Изд-во РАГС, 2010.— 172 с.

³ Там же.

становление народного хозяйства, идейно-политическое воспитание молодежи, военная и физическая подготовка, лечебно-оздоровительные мероприятия¹.

В современный период **военно-патриотическое воспитание** населения Российской Федерации представляет собой целенаправленную и систематическую деятельность органов государственной власти во взаимодействии с общественными организациями по реализации политических, социальных, правовых, информационных, организационных и других мер, направленных на формирование социально-значимых ценностей, норм и качеств личности в целях моральной подготовки населения к защите национальных интересов Российской Федерации в мирное и военное время².

В последние годы, после перестройки прежней системы военно-патриотического воспитания осуществляется заметный поворот к ее развитию на новой основе. Об этом свидетельствует выход целого ряда основополагающих государственных документов, таких как

Военная доктрина Российской Федерации (утв. Президентом РФ 25.12.2014 № Пр-2976);

- Федеральный закон от 29.12.2012 № 273-ФЗ (ред. от 02.03.2016) «Об образовании в Российской Федерации»;
- Указ Президента РФ от 31.12.2015 № 683 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации»;
- Постановление Правительства РФ от 30.12.2015 № 1493 «О государственной программе «Патриотическое воспитание граждан Российской Федерации на 2016–2020 годы»»;
- Постановление Правительства РФ от 28.11.2009 № 973 «Об Общероссийской общественно-государственной организации «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России»;
- Указ Президента РФ от 24 марта 2014 г. № 172 «О Всероссийском физкультурно-спортивном комплексе «Готов к труду и обороне» (ГТО)».

В этих документах подчеркивается необходимость единой государственной политики в данной области и соответствующей ее содержанию системы военно-патриотического воспитания россиян.

Разработка и реализация стратегии возрождения и развития военно-патриотического воспитания, создание эффективно функционирующей системы этой деятельности в РФ посредством прежде всего программно-целевых методов и внедрения новых технологий — задача

¹ Смирнов И. А. Об основных направлениях военно-патриотического воспитания молодежи СССР в 1946–1961 гг. // Армия и общество.— 2007. № 2.

² Перепелица П. П. Духовно-нравственные аспекты обеспечения военной безопасности Российской Федерации // Обзор. НЦПТИ.— 2014. № 4.

высокой степени сложности. В советское время в период максимального развития ВПВ в ее системе активно функционировало свыше 30 государственных и общественных организаций под руководством КПСС. До последнего времени основными ведомствами, осуществлявшими эту деятельность в качестве главных исполнителей, являлись Минобороны и Минобрнауки, которые переключились на другие направления и формы работы с молодежью¹.

В качестве вывода можно отметить, что, по нашему мнению, необходимо **изменение направленности некоторых общественных организаций в сторону военно-патриотического воспитания**. Это касается, прежде всего, молодежных организаций. Во вторую очередь необходимо привлечь сообщества частных предпринимателей, способные на определенных условиях, оказывать существенную помощь и поддержку военно-патриотического воспитания граждан России.

В этих направлениях совершенствования деятельности органов государственной власти, мы видим перспективу дальнейших исследований.

Ладутько К.Ф.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Изменение и развитие функций Российского государства на разных этапах его истории

Аннотация: В статье проводится сравнительно-правовой анализ общих функций феодального и цивилизованного государства на примере России, исследуется изменение, развитие функций российского государства на протяжении его истории, состояние этих функций на современном этапе развития.

Ключевые слова: функции государства, феодальное государство, цивилизованное государство, историческое развитие.

Изменяя свои функции, государство приспосабливается к новым реалиям. Особенно актуально эта тема звучит в наше время. Учитывая изменения геополитической обстановки в конце XX в., немаловажно проанализировать исторический путь российского государства, исследуя изменение и развитие государственных функций. Чтобы надлежащим образом понять, как изменялись эти функции, проведем сравнительно-правовой анализ общих функций государства и этапов их развития, конкретизируем их на примере России.

¹ *Лутовинов В. И.* Патриотизм и проблемы его формирования у российской молодежи в современных условиях: Социально-философский анализ. Дис. ... д-ра филос. наук. — М., 1998.

Функции государства — основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним целей и задач, в которых проявляется его сущность, социальное назначение. Они характеризуют его в динамике, а не в статике¹. На ранних стадиях развития (рабовладельческой и феодальной) функции государства были примитивны. Российское государство не проходило рабовладельческую стадию развития, поэтому исследование начнем с функций феодального государства. Внутренние функции такого государства в основном сводились к защите собственности, подавлению недовольств зависимого населения, а внешние — к обороне государства от внешней угрозы, завоеванию новых территорий.

Существование многих современных функций немислимо в феодальном государстве. Чем больше функций государство берет на себя, тем ближе оно к статусу цивилизованного, социального, правового государства. Стоит отметить развитость социальной функции как критерий цивилизованности. В этой функции наиболее ярко выражено общесоциальное начало государства. Государство снимает, смягчает социальные противоречия, разрешает их цивилизованно; гарантирует обеспечение социальных благ, создает надлежащие условия жизни².

Для исследователей является спорным вопрос о феодализме в древнерусском государстве. Так или иначе, на этом этапе развития оно выполняло аналогичные с феодальным государством функции. Их реализацию можно проследить с момента возникновения древнерусского государства. В конце IX — начале XI в. оно активно формирует свою территорию, подчиняет себе племена древлян, северян, радимичей и т.д. Убийство древлянами князя Игоря в 945 г. за попытку вторичного сбора дани и последовавшая расправа над ними княгини Ольги — пример проявления функции подавления зависимого населения. Функция обороны выражалась в защите территории от военных набегов хазар, печенегов, проведении активной внешней политики (походы на Византию, разгром Хазарского каганата и т.д.), создании оборонительных крепостей. Закрепление функции защиты права собственности на законодательном уровне можно найти уже в первом дошедшем до нас памятнике письменного права — Русской Правде.

С какого момента российское государство начинает приближаться к статусу цивилизованного? Среди внутренних функций цивилизованного государства помимо социальной выделяются правоохранительная, культурная, экономическая. Среди внешних — оборона страны, борьба за мир, участие в мероприятиях по урегулированию международных и внутригосударственных конфликтов, экономическое, научное, культурное, иное сотрудничество с другими странами.

¹ Григорьева И. В. Теория государства и права. — Тамбов: ТГТУ, 2009. — С. 30.

² Бабаева В. К. Теория государства и права. — М.: Юрист, 2003. — С. 89.

С середины XV до конца XVII в. завершается процесс «собирания земель» вокруг Москвы, происходит оформление российского самодержавия. На этом этапе заметны лишь отдельные предпосылки к формированию некоторых функций. Появляются законодательные акты, закрепляющие государственную поддержку населения (в частности, пострадавших на военной службе) и первый специализированный социальный орган, Аптекарский приказ. Происходит обмирщение культуры, оформляются в систему сложившиеся нормы поведения (например, литературный памятник «Домострой»). Продолжается расширение территории, колонизация новых земель. Расширяются международные связи России, но еще рано говорить о каком-либо сотрудничестве стран, полноценной реализации других функций цивилизованного государства. Как отмечает С. С. Симонова, началом становления социальной функции российского государства можно считать вторую половину XVII в.¹ Акты этого периода не только провозглашали права некоторых категорий подданных на государственную помощь, но и в ряде случаев регулировали механизм ее осуществления.

На протяжении XVII в. формируются основные институты российского абсолютизма, создавшие предпосылки для превращения Московского царства в Российскую империю. Как следствие, в XVIII–XIX вв. получают дальнейшее развитие задатки функций цивилизованного государства. Так, главной инновацией в законодательстве петровского времени стало оказание помощи всем нуждающимся (не имеющим жилья, доходов, близких). Государственная помощь начала приобретать всеобщий характер. Расширялся круг институтов, оказывающих социальную поддержку. При Екатерине II Россия окончательно вступает в эпоху просвещенного абсолютизма, в ее правление качественно изменяется база социальной помощи, заложенная Петром I. Развивается культурная функция, закладывается фундамент высшего образования и образования как института, строятся университеты и образовательные учреждения. Получают аналогичное развитие другие функции.

Сильнейший толчок развитию функций государства дает отмена крепостного права и комплекс буржуазных реформ конца XIX в.² Социальное положение крепостных начинает регулироваться государством. Меняется правоохранительная функция, переосмыслиется субъектная составляющая социальной функции. Государство пытается

¹ Симонова С. С. Этапы становления социальной функции Российского государства: историко-правовой анализ. // Научно-методический электронный журнал «Концепт». — 2013. — С. 1531–1535.

² Ростовщиков И. В., Олейникова С. С. Становление социальной функции государства и его влияние на формирование прав личности в Российской империи // Вестник Волгоградского государственного университета. — 2012. № 1. — С. 27–31.

переложить часть функций на органы местного управления и тут обнаруживается несовершенство, недостаточная проработанность законодательства по многим вопросам (налогообложения, полиции, наличия исполнительной власти у местной администрации). Масштаб возложенных на государство функций оказывается шире законодательной базы для их реализации. Меняется содержание экономической функции в связи с началом индустриальной революции. Уже можно говорить о достойном уровне развития международного сотрудничества и высокой степени участия в разрешении международных конфликтов (например, освобождение Европы во время заграничного похода русской армии 1813–1814 гг. против Наполеона).

В начале XX в. происходит революционное преобразование императорской России в республику в составе СССР; происходит оформление основ советской государственности, что влечет за собой кардинальное преобразование функций, правопреемницей и продолжательницей которых является современная Россия. Рассмотрим, в чем именно это выражается.

Для современной России характерно как заимствование функций СССР, так и отказ от некоторых из них, появление новых, наполнение старых иным содержанием¹. Красноречиво говорит об этом название функций государства, выделявшиеся в советской литературе. Так, «хозяйственно-организаторская» функция СССР не совпадает с современной экономической, при которой ограничивается вмешательство государства в экономику, приоритет отдается экономическому регулированию и в целом экономика стремится к статусу рыночной. «Субфункция учета меры труда и потребления» не равнозначна современной социальной. Так, например, в современной России тунеядство не считается преступлением, а работающее и трудоспособное население подлежит социальной защите точно так же, как и безработное и нетрудоспособное. Одно из ярких отличий — отсутствие воспитательной функции, которая была в СССР, подразумевающей общеобязательную идеологию, в соответствии с которой следовало «воспитывать» гражданина (пример — концепция «нового советского человека»). Правоохранительная функция отныне защищает в равной степени все виды собственности, а не только государственную; охрана прав и свобод гражданина провозглашается Конституцией РФ высшей ценностью. Природоохранительная функция СССР в связи с обострившейся экологической ситуацией в мире заняла более важное место, приняв современный вид экологической функции. Эта функция уже стала глобальной. С распространением сети Интернет и все возрастающим влиянием информации на деятельность государства появилась его новая функция — информационная.

¹ Мелихова А. В. Функции советского и современного российского государства. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — Казань, 2006.

Не меньшее изменение претерпели и внешние функции. С распадом социалистической системы отпала необходимость в так называемой «братской помощи» ее членам, кардинально изменилось восприятие и отношение России к странам с колониальным прошлым и национально-освободительному движению. Главный принцип современной функции обороны — поддержание достаточного уровня обороноспособности страны, отвечающего требованиям национальной безопасности, которые подробно изложены в указе Президента РФ от 31 декабря 2015 г. № 683 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации». Предназначение Вооруженных Сил и сводится к защите независимости, территориальной целостности государства, выполнению международных обязательств, данных Россией (в том числе в рамках международного сотрудничества). В частности, среди предназначений одного из новейших воинских формирований, Национальной гвардии России, называются обеспечение государственной и общественной безопасности, защиты прав и свобод человека и гражданина, борьба с терроризмом и организованной преступностью в тесном контакте с МВД России.

Таким образом, мы рассмотрели, как по мере развития государства вместе с усложнением его структуры также усложняются, углубляются, расширяются, наполняются новым содержанием его функции.

В заключение можно с уверенностью сказать, что на современном этапе развития российское государство имеет достаточную, уверенную базу для дальнейшего развития функций цивилизованного государства и, что особенно важно, их реализации в полной мере; все это вместе направлено на укрепление национальной безопасности и на охрану суверенитета — государственного, национального, территориального, экономического.

Николенко И.А.
магистрант Брянского филиала РАНХиГС

Демократическая сущность отзыва в системе местного самоуправления в современной России как института народовластия в конституционном государстве

Аннотация: Автор статьи выделяет проблему установления ответственности выборных лиц местного самоуправления перед гражданами, недостаточной согласованности и противоречий между нормативными правовыми актами, закрепляющими установление такой ответственности и недостатков порядка привлечения к ответственности. Государственно-правовое строительство в области местного самоуправления предлагается упрочить с помощью развития института отзыва выборных лиц местного самоуправления, совершенствования его механизма и унификации оснований и порядка отзыва.

Ключевые слова: местное самоуправление, институт отзыва, ответственность выборных лиц, отзыв выборного лица.

В современной России основной идеологии российской государственности является феномен российского конституционализма. Системообразующая ценность этой идеологии — конституционная государственность. В основе также определены такие ценности, как власть народа и для народа, федерализм, верховенство права, другое¹.

Отмечаемые базовые ценности взаимодействия российского государства и общества, такие как патриотизм, самостоятельность и независимость Российского государства, жизнь человека, его благосостояние и достоинство, межнациональный мир, справедливость в понимании политического равноправия, честности судов, ответственности руководителей, реализуемая как социальные гарантии², значимы и с точки зрения российского конституционализма. По определению С. А. Авакьяна, конституционализм как сложная общественно-политическая и государственно-правовая категория в основе содержит идеалы конституционной демократии, наличие особых институтов власти, систему защиты ценностей демократии, прав и свобод человека и гражданина, конституционного строя, другое³.

Системный кризис современного конституционализма проявляется дефицитом реальной демократии⁴. Конституционализм требует верховенства Конституции, он связан с конституционной законностью. Конституция страны задекларировала Россию демократическим государством. Как одна из главных ценностей демократия, выражающая интересы большинства — власть свободных, равноправных, активных граждан. Многонациональный народ — единственный источник власти в стране, политическая система которой признает доминирование гражданского общества и местного самоуправления — одной из основ российского конституционного строя.

Сегодня местное самоуправление — самостоятельный институт гражданского общества⁵, конституционный фактор развития совре-

¹ Поярко *С. Ю.* Ценностные основания идеологии российского конституционализма // Конституционное и муниципальное право. — 2013. № 6. — С. 18–21.

² Послание Президента РФ Федеральному Собранию Российской Федерации // Российская газета. — 2008. 6 нояб.

³ Конституционное право: энциклопедический словарь / С. А. Авакьян, К. Ф. Гуценко, А. И. Ковлер, М. Н. Марченко; отв. ред. С. А. Авакьян. — М.: Норма. 2000. — С. 304–305.

⁴ Бондарь *Н. С., Джагарян А. А.* Сильное местное самоуправление — сильное государство: история и современность // Конституционное и муниципальное право. — 2016. № 4. — С. 62–63.

⁵ Гражданское общество как гарантия политического диалога и противодействия экстремизму: ключевые конституционно-правовые проблемы. Монография / рук. авт. колл. и отв. редактор Авакьян С. А. — М.: Юстицинформ, 2015. — С. 60.

менной российской государственности. Являясь составной частью единой политической системы публичной власти в стране, местное самоуправление — нижний, наиболее приближенный к населению уровень управления российским государством. Уникальная конституционная федеративная модель разделения публичной власти по вертикали содержит три элемента: Российская Федерация, субъекты Федерации, местное самоуправление в Российской Федерации.

Совершенствование организации публичной власти в российском обществе, в том числе местного самоуправления в субъектах Федерации, — одно из важнейших научных направлений конституционного права, крайне значимый вопрос для становления и развития правового государства в России¹.

Главный признак публичной власти в местном самоуправлении — принятие и реализация решений в интересах большинства граждан, создание материальных и нематериальных благ для пользования ими всеми членами соответствующего территориального социума². Являясь выражением и формой демократии, местное самоуправление конкретизирует, расширяет права и свободы граждан³. В муниципальной власти депутаты, выборные должностные лица местного самоуправления имеют особое политико-правовое положение, призваны обеспечивать качественное представительство интересов местных сообществ, повседневную реализацию прав жителей.

Российское местное самоуправление как институт народовласти — один из важнейших демократических принципов организации и осуществления власти. Современной России присуща конституционная ценность муниципальной демократии⁴. Институты демократии (местный референдум, муниципальные выборы, голосование по отзыву выборных лиц местного самоуправления, публичные слушания, другое) позволяют гражданам принимать участие в определении направлений деятельности органов местного самоуправления, усиливают контроль населения за публичной работой с учетом законности и добровольности непосредственного осуществления гражданами местного самоуправления и участия в нем (ч. 2 ст. 33 Федерального закона от 06.10.2003

¹ Пономарев В. А. Конституционные основы государственной власти и местного самоуправления в субъекте Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02 / В. А. Пономарев. Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ. — М., 2003. — С. 3.

² Лахтина Т. А. Местное самоуправление как элемент публичной власти // Государственная власть и местное самоуправление. — 2015. № 7. — С. 18.

³ Баглай М. В. Конституционное право Российской Федерации: учебник / М. В. Баглай. — 9-е изд., изм. и доп. — М.: Норма; ИНФРА-М, 2011. — С. 735.

⁴ Джагарян А. А., Джагарян Н. В. Конституционная ценность муниципальной демократии в России: монография — Ростов н/Д: Издательство ЮФУ, 2012. — С. 82.

№ 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»¹ (далее — закон № 131-ФЗ)).

Согласно ст. 70 закона № 131-ФЗ органы и должностные лица местного самоуправления несут ответственность в соответствии с федеральными законами перед населением муниципального образования, государством, физическими и юридическими лицами. Такая иерархия закрепления их ответственности, по мнению В. Т. Батычко, неслучайна, указание на первоочередность ответственности перед населением отражает сущность местного самоуправления как формы народовластия согласно ч. 2 ст. 3 Конституции России. Именно население — основной субъект прав местного самоуправления, в виду чего требуется установление эффективности ответственности выборных лиц местного самоуправления перед гражданами². Согласно ст. 71 закона № 131-ФЗ население вправе их отозвать, основания и порядок отзыва определяются уставами муниципальных образований.

В современной России в конституционном механизме народной власти правовой институт отзыва в системе местного самоуправления — форма прямого волеизъявления граждан по досрочному лишению мандата выборного лица. Институт отзыва выступает организационно-правовой основой реализации права на осуществление местного самоуправления жителями конкретных муниципальных образований. Отзыв основывается на Конституции страны (ч. 2 ст. 130) и Федеральном законе № 131-ФЗ (ст. 24), который детализацию правового регулирования отзыва властей поручает самим местным правотворцам, однако устанавливает, что основанием для отзыва лица могут являться только его конкретные противоправные решения или действия (бездействия), подтвержденные в судебном порядке, а процедура отзыва должна обеспечивать ему возможность предоставить избирателям объяснения.

К сожалению, сегодня в России существуют проблемы, связанные с правотворчеством. А. С. Борисов и Н. А. Щеголева выделяют проблему отсутствия правового регулирования правотворческой деятельности, что оказывает влияние на качество создаваемых и принимаемых нормативных правовых актов, эффективности содержащихся в них норм³. Ю. В. Митягин отмечает, что основания и условия ответствен-

¹ Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (ред. от 30.10.2017) // Собрание законодательства РФ. 06.10.2003 № 40. ст. 3822.

² Батычко В. Т. Муниципальное право. Конспект лекций. Таганрог: ТТИ ЮФУ, 2010 // Административно-управленческий портал [сайт]. — URL: http://www.aup.ru/books/m234/9_1.htm (дата обращения: 15.11.2017).

³ Борисов А. С., Щеголева Н. А. Некоторые проблемы повышения научности правотворчества в Российской Федерации // Вестник государственного и муниципального управления. — 2015. № 2. — С. 13–14.

ности выборных лиц местного самоуправления в муниципальных правоотношениях, закрепленные в разных нормативных правовых актах, плохо согласуются между собой, противоречат друг другу, а порядок привлечения к ответственности имеет недостатки¹. Анализируя уставы муниципальных образований, В. А. Власов отмечает, что под утратой доверия как основанием отзыва обозначают неудовлетворенность деятельностью выборных лиц местного самоуправления².

В настоящее время целесообразно предложить логически стройную, завершенную, научно обоснованную, целостную систему отзыва как института конституционно-правовой ответственности депутатов, выборных должностных лиц местного самоуправления за неудовлетворительное, по мнению граждан, осуществление делегированных народом властных полномочий.

Государственно-правовое строительство в области местного самоуправления ради упрочения российской государственности целесообразно осуществлять с помощью развития института отзыва лиц местного самоуправления, совершенствования механизма отзыва, унификации оснований и порядка отзыва, что позволит повысить уровень эффективности и результативности их деятельности. Установление единых правовых критериев отзыва, надлежащих процедур, принципов, терминологии, например, в отдельном федеральном законе, позволит не утратить признаки демократического института, не создать предпосылок для недобросовестного его использования при утрате доверия по политическим мотивам, в целях, противоречащих принципам народовластия в стране.

Нуждаева В.В.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Особенности процессуального права периода формирования полицейского государства Петра I

Аннотация: В статье исследованы основные институты процессуального права в период становления регулярного государства в России. Освещаются особенности, стадии и динамика розыскного процесса.

Ключевые слова: процессуальное право, полицейское государство, пытка, розыскной процесс, регулярное государство.

¹ Митягин Ю. В. Конституционно-правовые аспекты ответственности депутата, члена выборного органа местного самоуправления, выборного должностного лица органа местного самоуправления (Вопросы теории и практики): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02 / Ю. В. Митягин. Челябинский государственный университет. — Челябинск, 2010. — С. 4.

² Власов В. А. Актуальные вопросы ответственности органов и должностных лиц местного самоуправления перед населением // Конституционное и муниципальное право. — 2009. № 9. — С. 33–35.

Учреждение и развитие полицейского по содержанию и абсолютистского по форме государства в России потребовало модификации процессуальных норм, которые должны были стать надежным средством осуществления эффективного контроля над судебной деятельностью. Динамичность эволюции подходов к регламентации судопроизводства в конце XVII — первой четверти XVIII в. обуславливалась реализацией идеи «общего блага» в рамках казенного вмешательства во все аспекты жизни подданных с целью благотворительной начальственной опеки путем принуждения и полицейского надзора. В попытке исключить любую возможность частного усмотрения в важнейшей области осуществления власти — правосудии происходит юридическая конкретизация деятельности чиновников, отказ от «старых порядков».

Издание указа «Об отмене в судных делах очных ставок, о бытии вместо оных расспросу и розыску, о свидетелях, об отводе оных, о присяге, о наказаниях лжесвидетелей и о пошлинных деньгах» в 1697 году положило начало реформированию процессуального права¹. Как эмоциональная реакция на дело И. А. Желябужского этот акт, недостаточный согласованный с существующей системой права, тем не менее, считался отправной точкой эволюции состязательного процесса обозначенного периода². «Направленный на противодействие сутяжничеству, стремлению недобросовестных сторон заволокитить разбирательство дел закон 1697 г. углубил, с одной стороны, розыскное, а с другой — бюрократическое начало в судопроизводстве»³. Очевидно превалирующее значение публично-го способа возбуждения дела и формализованного процесса, соответственно проводимой политике и потребностям полицейского государства, не только в уголовном, но и в гражданском судопроизводстве.

Значительное количество политических процессов того времени начиналось с доноса, и как правило, ареста самого изветчика в качестве главного свидетеля и ответственного лица за правдивость извета, которая подтверждалась прежде всего свидетельскими показаниями. Нововведением Петра I являлось предписание судьям учитывать показания свидетелей, на которых ссылается только одна из сторон. Прежде чем доноситель и обвиняемый знакомились с пы-

¹ Именной указ от 21 февраля 1697 г. «Об отмене в судных делах очных ставок, о бытии вместо оных расспросу и розыску, о свидетелях, об отводе оных, о присяге, о наказаниях лжесвидетелей и о пошлинных деньгах» // ПСЗ. Собр. 1. — Т. 3. № 1572. СПб., 1830. — С. 278.

² Записки Ивана Афанасьевича Желябужского // Записки русских людей. События времен Петра Великого. — СПб., 1841. — С. 44–46.

³ Серов Д. О. Судебная реформа Петра I: Историко-правовое исследование. — М., 2009. — С. 95.

точной камерой, им предстояло выдержать очные ставки друг с другом и со свидетелями, на которых сторонам задавали одинаковые вопросы¹. На основании ответов делался вывод об истинности инкриминируемого или же ставился под сомнение извет. Существенно сужается инициатива и произвол сторон за счет расширения прав судебного органа.

Превращение процесса в тайный и письменный сопровождалось концентрацией бюрократического начала, особенно в уголовном судопроизводстве. В дореформенный период дифференциация процесса не была столь ярко выражена, и судопроизводство, в его общем виде, представляло собой «живую» материю, т.е. сосредоточивало в себе большое количество элементов состязательного процесса.

Содержание упомянутого указа от 21 февраля было во многом воспринято первым отечественным военно-процессуальным кодексом — «Кратким изображением процессов и судебных тяжб», которое являлось частью Воинского устава и предполагало использование четырех видов доказательств: собственного признания, свидетельских показаний, письменных документов и присяги. Закреплением теории формальных доказательств, с установлением юридической силы каждого из них, судья был поставлен в известные пределы при выборе и оценивании средств установления истины. Это делалось для сведения к минимуму вероятности судебной ошибки. Согласно Воинскому уставу, доказательства делились на полные или совершенные и на неполные или несовершенные. Совершенного доказательства было достаточно для вынесения окончательного решения. Но сумма несовершенных доказательств никогда не приравнивалась к совершенному. Наибольшей юридической значимостью обладало собственное признание, полученное с соблюдением процессуальных условий (добровольное и подтвержденное в суде), оно не требовало дополнительного подтверждения. Доминирующим следственным действием, направленным на получение этого вида доказательства, была процессуальная пытка. Пытке подвергался ответчик и свидетель, если их показания вызывали сомнения. Норма является заимствованием из общегерманского уголовного уложения «Каролина» (ст. 71), которое содержало предписание — «нужно внимательно следить, не проявляет ли свидетель в своих показаниях колебаний и непостоянства, не настаивается ли он при показаниях других свидетелей»². Пытке, как правило, предшествовал допрос с пристрастием, который сопровождался побоями и именно на этом этапе

¹ Курукин И., Никулина Е. Повседневная жизнь Тайной канцелярии. — М.: Молодая гвардия, 2008. — С. 310.

² Линовский В.А. Опыт исторических розысканий о следственном уголовном судопроизводстве в России. — М., 2001. — С. 89.

«розыска» большинство подозреваемых давали показания. Но и это не спасало от передачи в руки «заплечных дел мастера». Необходимость применения пытки по гражданским делам в «Кратком изображении процессов и судебных тяжб» была регламентирована следующим образом: «...прежде пытать не можно, пока в самом деле злое действие наружно не объявится» (ст. 3 глава 6). Уклонение от дачи свидетельских показаний было невозможно, даже если речь шла о близком родственнике. Законодателем обозначался исчерпывающий перечень категорий населения «непригодных» к свидетельству: клятвопреступники; нечестивые по суду; воры, разбойники, убийцы; зависимые и подкупленные; не достигшие 15-летнего возраста и др. Перед дачей показаний свидетелей обязательно приводили к присяге. Свидетели также могли подвергаться пытке, если судья считал это необходимым для выяснения обстоятельств дела. К письменным доказательствам относились различные документы: записи в городских и судейских книгах, записи в торговых книгах, долговые обязательства, деловые письма и т.д. Правильно оформленные и зарегистрированные, они часто использовались в партикулярных процессах. Как правило, письменные доказательства с необходимостью подкреплялись присягой. Присяга могла применяться только ответчиком, которого запрещалось склонять к присяге. Как доказательство невиновности, присяга полностью оправдывала подсудимого.

Именно Кратким изображением впервые давалось абстрактное толкование понятия «судебный процесс»: «Процесс есть дело судимое, чрез который случающиеся тяжбные дела основательным представлением, и из обстоятельства для обретенных доказов, явныя сочиняются, и потом от судей по изобретению оных притчин решение чинится»¹. Исходя из дефиниции, можно утверждать о нивелировании партикулярного порядка возбуждения дела².

Согласно военно-процессуальному кодексу розыскной процесс состоял из трех стадий: первая начиналась от «повещения» и продолжалась до ответа инкриминируемого; вторая продолжалась до «сентенции», третья до исполнения приговора. Судоговорение и состязательная часть заменялись допросом ответчика: «В розыске сам суд изыскивал доказательства, допрашивал обвиняемого, пытал, устраивал очную ставку»³. С1710-х гг. (Краткое изображение

¹ Воинский устав от 30 марта 1716 г. // ПСЗ. Собр. 1-е. — Т. 5. № 3006. — СПб., 1830. — С. 203.

² Дудоров Т. Д. Возникновение и развитие института уголовного преследования в российском законодательстве до реформы 1864 года // Юридическая наука. — 2014. № 4. — С. 12–15.

³ Юшков С. В. История государства и права СССР. Учебник. Ч. 1 / отв. ред. В. С. Покровский. — 4-е изд. — М.: Госюриздат, 1961. — С. 183.

процессов и судебных тяжб 1712 г.) формируется стадия предварительного расследования — «фергер», целью которого являлось систематизация полученных данных для предъявления обвинения и квалификации преступления¹. «Выстраивать обвинительное заключение надлежало по «пунктам» — эпизодам обвинения: «О врученных делах прежде не доносить, пока все розыскано будет и на всякой пункт подписан будет приговор, чему хто будет достоин»². Помимо всего прочего, Военным уставом были криминализованы многие составы и, кроме того, усиливалась ответственность за «процессуальные преступления», такие как лжесвидетельство, лжеприсяга. Отныне за них устанавливалась смертная казнь — «обычное украшение законодательства Петра», по словам В. О. Ключевского³. Указом от 22 апреля 1722 г. император предписывал вершить исхода из законодательных актов, в ином случае деятель «казнен будет смертию безо всякие пощады»⁴.

К рассматриваемому периоду также относится восстановление такого института, как ревизионно-решающий порядок пересмотра и утверждения судебных решений в военных инстанциях. Уже в Кратком артикуле 1706 г. закреплялся порядок, по которому приговоры, вынесенные кригсрехтами, подлежали утверждению вышестоящим строевым командованием⁵. Аналогичный механизм предусматривало Краткое изображение процессов или судебных тяжб 1712 г.⁶ Именным указом от 3 марта 1719 г. утверждена трехступенчатая процедура конфирмования, а для офицерского состава приговор вступал в законную силу с «соизволения» монарха⁷. Появление ревизионно-решающего порядка вступления в силу приговора суда, как механизма контроля военной юстиции в скором времени распространилось и на новоучрежденные органы городского самоуправления — магистраты.

5 ноября 1723 г. был издан указ «О форме суда», прямо противоположный по содержанию предыдущим нормативно-правовым ак-

¹ Латкин В. Н. Учебник истории русского права периода империи (XVIII–XIX вв.). — М.: «Зерцало», 2004. — С. 534.

² Серов Д. О. Судебная реформа Петра I: Историко-правовое исследование. — М., 2009. — С. 357.

³ Ключевский В. О. Сочинения в девяти томах. Т. IV. — М.: Мысль, 1989. — С. 216.

⁴ Именной указ от 22 апреля 1722 г. «О хранении прав гражданских» // ПСЗ. Собр. 1-е № 3970. — СПб., 1830. — С. 656.

⁵ Серов Д. О. Военно-уголовное и военно-процессуальное законодательство России первой четверти XVIII в. (опыт систематического обозрения) // Актуальные проблемы российского права. — 2014. № 2. — С. 165.

⁶ Законодательство Петра I / под ред. А. А. Преображенского и Т. Е. Новицкой. — М., 1997. — С. 840.

⁷ Именной указ «Об утверждении смертных приговоров» от 3 марта 1719 г. // ПСЗ. Собр. 1-е. Т. 5. № 3316. — С. 670.

там¹. Петр I, отмечая, что в судах много лишнего говорят и много «неподобного пишут», отказался от начал следственного процесса при рассмотрении гражданских и большей части уголовных дел. Характерными моментами, согласно новому указу, являлись: устное, словесное судоговорение; расширенное судебное представительство; принятие мер к предотвращению волокиты. Важно, что содержание указа было несогласованно и противоречило постановлениям Воинских процессов, чем произвело полнейшую дезорганизацию и никак не способствовало отправлению правосудия в соответствии с первоначальными целями.

Впоследствии, в результате применения вышеуказанных законов в совокупности, судебная практика «решительно наклонялась в сторону инквизиционного процесса»². Уже в 1724 г. было разъяснено отношение «формы суда» лишь к партикулярным делам.

Петров А.Е.

студент ИПиНБ РАНХиГС

Коррупция в системе государственных закупок

Аннотация: В статье раскрывается необходимость в совершенствовании механизмов противодействия коррупции. Рассмотрены причины возникновения условий коррупционной составляющей. Освещены основные направления противодействия коррупции, нуждающиеся в преобразовании.

Ключевые слова: коррупция, госзакупки, экономика, закон, чиновник.

Корни коррупции уходят в прошлое, историко-правовые исследования неопровержимо доказывают, что она существовала в обществе с момента возникновения управленческого аппарата. Известный итальянский политический деятель Макиавелли писал: «законы, даже самые лучшие, бессильны воспрепятствовать этому, ибо их губит дурное применение законы начинают издаваться не для общего блага, а ради выгоды отдельных лиц»³.

Коррупция (лат. «*corruptio*») означает подкуп; подкупность и продажность общественных и политических деятелей, государственных чиновников и должностных лиц. Определение «*corruptio*» в римском праве трактовалось как повреждать, ломать, разрушать, подкупать и означало противоправные действия в судебной практике.

¹ Именной указ «О форме суда» от 5 ноября 1723 г. // Законодательство Петра I: сб. документов. — М., 1997. — С. 842.

² *Владимирский-Буданов М. Ф.* Обзор истории русского права. М.: Издательский дом «Территория будущего», 2005. — С. 642.

³ *Макиавелли Никколо.* История Флоренции. — М., 2000.

Наиболее пораженными коррупцией всегда являлись государственные структуры, связанные с рассмотрением вопросов финансирования, кредитования, приватизации, государственных закупок, осуществления банковских операций, создания и регистрации коммерческих организаций, лицензирования, распределения фондов, проведения земельной реформы и т.д.¹

Коррупция снижает доверие общества к власти, вызывает разочарование в ценностях демократии и может способствовать переходу к другой, более жесткой форме государственного устройства — диктатуре².

Коррупция оказывает достаточно сильное влияние на экономику, что в последствии приводит к возникновению такого понятия как — теневая экономика. Наверно, именно поэтому Россия в экономическом развитии отстает на 70—80 лет от Европы.

Также, коррупция несет за собой следующие последствия: замедляется экономический рост; происходит дифференциация населения (богатые богатеют, бедные беднеют); отсюда вытекает еще одно негативное последствие — нарушение прав человека³.

Всепроникающая коррупция подрывает легитимность государственной власти. Коррупция в области распределения публичных товаров и услуг и в сфере ценообразования бросает тень на правительство, которому требуется широкая общественная поддержка⁴.

Борьба с коррупцией в России приобретает не столько экономический, сколько социальный и политический аспекты. Коррупция самая острая социальная проблема, стоящая перед правительством. Она подрывает экономику, порождает цинизм и лицемерие в обществе, а порой угрожает существованию самих правительств, допускающих существование нелегальных схем. При этом по оценкам экспертов самой коррумпированной в России является именно сфера государственных закупок. «Настоящей “питательной зоной” для коррупции стали госзакупки, — указал Президент РФ В. В. Путин в своем ежегодном Послании Федеральному собранию в 2012 г. и не оставил без внимания вопросы коррупции в послании Федеральному собранию 1 декабря 2016 г. — Депутаты обязаны уделить особое внимание в своих программах вопросам противодействия коррупции, ведь коррупция, по мнению российского лидера, является одним из главных препятствий развития современной России».

¹ *Тен Е.* Стратегические аспекты борьбы с коррупцией в контексте современного политического развития Казахстана // *Analytic.*— 2005. № 2.

² *Роуз-Аккерман С.* Коррупция и государство: причины, следствия, реформы. // *Коррупция как экономическая проблема.*— 2003. № 3. — С. 29.

³ *Безуголова М. Н., Зыбинская О. А., Исаева Т. В.* Влияние коррупции на экономику России // *Вопросы экономики и управления.*— 2016. № 4. — С. 4—6.

⁴ *Роуз-Аккерман С.* Коррупция и государство: причины, следствия, реформы. // *Коррупция как экономическая проблема.*— 2003. № 3. — С. 31.

«Эти вопросы действительно волнуют общество, коррупция — препятствие для развития общества» — сказал В. В. Путин¹.

Государственные закупки — один из крупнейших сегментов экономики России показатели которого достигают 20% ВВП. Данный сектор изобилует проявлением таких коррупционных составляющих, как взяточничество, манипулирование ценами, вымогательство. Исследование тендерной деятельности в сфере госзакупок имеет ярко выраженную практическую направленность, так как в данном случае речь идет не о каких-либо призрачных экономических законах и схемах, но о реальных бюджетных деньгах. Деньгах, часть которых расходуется не по назначению².

Коррупция в госзакупках была усилена реформами, причем не только личными склонностями реформаторов и их зарубежных операторов, но и крайней нерациональностью их политики.

Реформаторы проявили глубокую склонность к созданию различных «политикообразующих видов бизнеса», обеспечивавших в том числе решение задач обогащения захвативших власть групп и создания для них прочной социально-финансовой базы в лице занятых в соответствующих видах деловой активности. Понятно, что такое «теневое обеспечение» являлось прямым стимулированием развития и углубления коррупции в госзакупках.

Уголовный кодекс предусматривает значительное уголовное наказание за мелкую кражу (батон хлеба, бутылку водки), но не предусматривает ответственности высших должностных лиц государства за незаконное распоряжение бюджетными средствами, государственной собственностью, незаконное предоставление налоговых, таможенных или иных льгот и преимущественных прав.

Незавершенность создания новой действенной системы правового контроля и правовой ответственности не благоприятно отражается на системе госзакупок.

На исполнение меры по борьбе с коррупцией в госзакупках, в первую очередь направлен Закон № 44-ФЗ от 1 января 2014 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», призванный создать единую информационную систему в сфере государственных закупок и обеспечить наличие строго формализованного и прозрачного механизма отбора поставщиков, а также стимулирующий введение ответственности чиновников за результативность обеспечения госзаказов. Так же данный закон значительно расширяет возможности

¹ Послание Президента РФ В. В. Путина Федеральному собранию от 01.12.2016 г.

² *Вершинина Е. С.* Коррупционная составляющая государственных закупок // Молодой ученый. — 2015. № 3. — С. 626–630.

поставщиков для участия в конкурсе, создавая равные и выполнимые конкурентные условия.

К сожалению, в настоящее время, в процессе реализации поставок для государственных нужд имеют место быть различного рода злоупотребления в том числе и коррупционного характера и это предпосылки к очередному этапу трансформации Закона № 44-ФЗ.

Необходимость совершенствования механизмов организации и проведения торгов приобрела особую актуальность.

Безусловно, для борьбы с коррупцией необходимо формирование четкой и адекватной правовой и регулятивной базы¹, а также адекватной системы ресурсного управления процессами государственных закупок.

Укрепление и развитие добросовестной конкуренции, включая усиление борьбы не с самими монополиями, а лишь со злоупотреблениями с их стороны своим монопольным положением.

Создание действенных механизмов защиты института частной собственности как ключевого элемента общественной стабильности. Обеспечение реализации контрактных прав, прав собственников и акционеров, установление прозрачности деятельности предприятий для акционеров.

Любой чиновник, включая президента, конгрессменов и сенаторов, может быть привлечен к уголовной ответственности, хотя и в особом порядке, после отстранения его от должности^{2,3}. Наличие же личной заинтересованности должно рассматриваться не как необходимое условие для привлечения к ответственности, а лишь как дополнительное отягчающее преступление обстоятельство.

Важным источником знаний коррупционных технологий является анализ следственных дел по обвинению в коррупции, которые содержат модели криминогенных ситуаций. Их изучение и анализ позволяют разработать хорошую, высокотехнологичную базу проверки коррупционности законодательных и нормативных актов.

Следует создать банк данных о фактах коррупции и об условиях, способствующих ей, а также банк предложений по ликвидации этих условий. Регулярно знакомить с этими данными государственные органы, а затем и все общество.

Представляется необходимым развернуть широкую пропаганду успехов государства в деле борьбы с коррупцией, наладить систематическое антикоррупционное просвещение и образование.

¹ Многоликая коррупция: выявление уязвимых мест на уровне секторов экономики и государственного управления / под ред. Э. Кампоса и С. Прадхана; пер. с англ. — М., 2010. — 551 с. — С. 414.

² *Николайчик В. М.* Профилактика коррупции в полиции США / В. М. Николайчик // США и Канада: экономика, политика, культура. — 1999. № 10. — С. 93.

³ *Меркурьев В. В.* Опыт противодействия коррупции в полицейских департаментах США / В. В. Меркурьев, А. В. Григорьев // Коррупция и борьба с ней. — М.: 2000. — С. 328.

Народная борьба так же весьма эффективное средство борьбы с коррупцией. Президент РФ Владимир Путин, выступая на экономически форумах и прочих мероприятиях, неоднократно указывал на роль общественности в решении данной задачи.

Решение вышеописанных проблем может быть только системным, так как и сама проблема является частью более широкого круга вопросов, касающихся соразмерности целей лиц, принимающих решения и их бенефициаров, — тех, в чью пользу эти решения должны приниматься. При этом не имеет принципиального значения о государственном или частном секторе идет речь.

Но проблема не только в коррупции. Проблема в эффективности государственного сектора вообще и эффективности управления процессом государственных закупок, в частности. Для решения проблемы коррупции необходима политическая воля, регламентация процедур и ужесточение контроля, а также более глубокий подход, связанный с организационной и личной мотивацией лиц, принимающих решения, с развитием конкуренции как среди поставщиков, так и среди заказчиков.

Самусев Н.А.

магистрант Юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова

Доктрина неконституционных поправок как средство противодействия конституционным злоупотреблениям

Аннотация: Автор статьи выделяет необходимость применения в отечественной доктрине конституционного права теории конституционных злоупотреблений и доктрины неконституционных поправок. Предлагается определение неконституционной поправки как вида активного (волевого) реформирования конституции, осуществляемый в нарушение установленных материальных или формальных пределов ее изменения, разрушающий целостность и единство ее положений, подрывающий стабильность и базовые ценности основного закона.

Ключевые слова: конституция, неконституционная поправка, конституционное злоупотребление.

1. Доктрина неконституционных поправок получила свое широкое развитие в трудах ученых ряда зарубежных стран¹. В дополнение к ней была также разработана теория «конституционных злоупотреблений»².

Под конституционным злоупотреблением понимается использование формально конституционных механизмов изменения основного закона с целью подорвать демократические основы государства,

¹ *Yaniv Roznai*. Towards a Theory of Unamendability, NYU School of Law, Public Law Research Paper No. 15–12. 15–12. May 2015.

² *David Landau*. Abusive Constitutionalism, 47 U. C. Davis L. Rev. 289 (2013).

разбалансировать систему сдержек и противовесов и сконцентрировать власть в одних руках. Конституционные злоупотребления еще называют «разрушением/деконструкцией конституции»¹, «конституционным мошенничеством»² или «невидимым авторитаризмом»³. Одним из самых опасных способов имплементации конституционных злоупотреблений является внесение поправок к конституции, противоречащих духу и смыслу основ конституционного строя. Подобные изменения ведут к ухудшению качества политических решений, меньшей ответственности политиков перед критикой избирателей, повышенному уровню нарушений прав человека. Причем эффект таких изменений может становиться осязаемым только при аккумуляции нескольких подобных поправок, в то время как в изоляции друг от друга они не обязательно приведут к разрушению основ конституции. Формальные изменения конституции используются нарушителями в тандеме с неформальными методами воздействия, такими как подкуп, взятки и запугивание. В результате формируется государство, которое формально выглядит как демократическое, но имеет недемократическую сущность. Институциональный дизайн в таком государстве не оказывает должного влияния на реальное распределение власти, т.к. в результате ее концентрации в одних руках вопросы решаются неформальными методами, а формальные демократические процессы служат лишь ширмой, их прикрывающей. Таким образом, теория конституционных злоупотреблений определяет смысл применения доктрины неконституционных поправок, помогает в выявлении материальных и формальных пределов при внесении изменений в Основной закон, стремится выработать набор типичных конституционных злоупотреблений, в отношении которых требуется применение мер реагирования в конституционном судопроизводстве.

В отечественной доктрине конституционного права указанные теории остаются слабо разработанными. Пока не предложено понятия неконституционной поправки и только обозначаются подходы к определению содержательных и формальных пределов изменения конституции⁴, а также юридических способов введения судебного

¹ *Richard Albert*. Constitutional Amendment and Dismemberment, 43 *Yale Journal of International Law* (forthcoming 2018)

² *Georges Liet-Veaux*. La "fraude à la constitution", 59 *Revue du Droit et de Science Politique en France et à l'Étranger* 116 (1943).

³ *Ozan O. Varol*, *Stealth Authoritarianism*, 100 *Iowa Law Review* 1673 (2015); *Gordon M. Hahn*, *Managed Democracy? Building Stealth Authoritarianism in St. Petersburg*, 12 *Demokratizatsiya*, 195 (2004).

⁴ *Кряжков В. А.* Поправки к Конституции Российской Федерации: правовые основы, пределы и их обеспечение // *Государство и право*. — 2016. № 1. — С. 5–12, 7–8.

контроля поправок в качестве дополнительного полномочия Конституционного суда (далее — КС). При этом не исключается введение судебного контроля данных поправок как посредством внесения изменений в Конституцию РФ¹ и федеральный конституционный закон от 21.07.1994 № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации»² в части расширения полномочий КС, так и на основе имеющихся у Суда полномочий (через толкование и наполнение их соответствующим содержанием)³.

2. Неконституционную поправку, на наш взгляд, следует определить как вид активного (волевого) реформирования конституции, осуществляемый в нарушение установленных материальных или формальных пределов ее изменения, разрушающий целостность и единство ее положений, подрывающий стабильность и базовые ценности основного закона.

Классическими примерами конституционных злоупотреблений и соответствовавшего им успешного применения доктрины неконституционных поправок являются попытки изменения конституций Индии и Колумбии.

В 1972 г. Индира Ганди, будучи премьер-министром и главой исполнительной власти Республики Индия, инициировала 25 поправку к Конституции этой страны, которая сужала юрисдикцию судебных органов в отношении защиты фундаментальных прав. Данная поправка в части сужения спектра полномочий судебной власти была признана Верховным судом Индии (далее — ВС Индии), противоречащей конституции в порядке последующего конкретного нормоконтроля в 1973 году⁴. В этом решении ВС Индии впервые применил «доктрину основной структуры», признав, что положения третьего раздела 25 поправки вошли в противоречие с основополагающими конституционными принципами, составляющими «основную структуру» индийской конституции. В этом деле ВС Индии также рассматривал вопрос о конституционности 24 и 29 поправок к основному закону, принятых парламентом соответственно в 1971 и 1972 годах, хотя и не признал их противоречащими конституции. В ноябре 1975 г. ВС Индии признал 39 поправку неконституционной в части ограничения судебного контроля в отношении выборов⁵. В частности, были отмечены нарушения принципа свободных демо-

¹ СЗ РФ. 04.08.2014. № 31. Ст. 4398.

² СЗ РФ. 25.07.1994. № 13. Ст. 1447.

³ *Троицкая А. А.* Российский Конституционный Суд и проверка поправок к Конституции: как распахнуть приоткрытую дверь // Сравнительное конституционное обозрение. — 2016. № 2. — С. 96–115.

⁴ *Kesavananda Bharti v. State of Kerala*, (1973) 4 S.C.C. 225 (India).

⁵ *Indira Gandhi v. Raj Narain*, A.I.R. 1975 S.C. 229 (India).

кратических выборов, принципа равенства и принципа разделения властей, которые признавались составляющими частями «основной структуры» конституции¹. В 1976 г. Индира Ганди инициировала принятие 42 поправки, которой ВС Индии был лишен возможности судебного контроля поправок к Конституции. Тем не менее, в 1980 г. данная поправка была признана неконституционной². ВС Индии постановил, что ограничение судебной властью права парламента изменять конституцию является одним из элементов основной структуры и не может быть отменено посредством конституционной поправки.

Конституционный суд Колумбии (далее — КС Колумбии) в 2003 году представил «доктрину замещения конституции», смысл которой заключался в том, что участники политического процесса могут внести изменения в любое положение конституции, если только это не означает фактическую подмену основного закона (т.е. подрыв существующей конституции). Таким образом, КС Колумбии установил подразумеваемые содержательные пределы в отношении поправок к конституции, хотя в самом основном законе страны в явной форме этого закреплено не было³. Конституция Колумбии до 2004 года устанавливала ограничение для замещения должности президента — не более одного срока. Сторонники Президента Альваро Урибе внесли поправку к Конституции, позволившую ему баллотироваться на второй срок. Данная поправка в 2005 году была признана КС Колумбии не противоречащей основному закону. Однако повторная поправка похожего содержания была признана не соответствующей Конституции в 2009 году как по содержательным, так и процедурным основаниям⁴.

Указанные примеры свидетельствуют о том, что применение доктрины неконституционных поправок судами может являться средством противодействия конституционным злоупотреблениям, и если не предотвращает последние, то, по крайней мере, повышает политическую цену для участников конституционных процессов, стремящихся к ослаблению горизонтальных и вертикальных сдержек и противовесов.

¹ *Rory O'Connell*. Guardians of the Constitution: Unconstitutional Constitutional Norms (1999) 4 *Journal of Civil Liberties* 48–75.

² *Minerva Mills v. Union of India*, A.I.R. 1980 S.C. 1789 (India).

³ *Albert Richard*. Constitutional Amendment and Dismemberment (September 5, 2017). 43 *Yale Journal of International Law* (2018) Forthcoming; Boston College Law School Legal Studies Research Paper No. 424. Available at SSRN: <https://ssrn.com/abstract=2875931>

⁴ *Carlos Bernal*. Unconstitutional constitutional amendments in the case study of Colombia: An analysis of the justification and meaning of the constitutional replacement doctrine, *International Journal of Constitutional Law*, Volume 11, Issue 2, 1 April 2013, Pages 339–357.

Санина Д.А., Ляховецкий Н.В.
студенты Московского государственного
юридического университета имени О.Е. Кутафина

Предпосылки ужесточения наказаний за административные правонарушения в области собраний, митингов, шествий, демонстраций и пикетирований в период с 2012 года по настоящее время

Аннотация: Рассмотрены причины, повлекшие внесение изменений в законодательство, регулирующее организацию и проведение массовых мероприятий; отмечены тенденции ужесточения законодательства об административных правонарушениях в области собраний, митингов, шествий, демонстраций и пикетирований.

Ключевые слова: административные правонарушения, массовые мероприятия, административный арест, штраф, ужесточение наказаний.

Прошло шестнадцать лет со дня вступления Кодекса об административных правонарушениях, который пришел на смену КоАП РСФСР. Принятие данного кодекса сделало значительный шаг в развитии и совершенствовании российского законодательства. Все ранее принятые законы, касающиеся административной ответственности, были кодифицированы, помимо этого, благодаря принятию кодекса, были систематизированы отношения в этой области.

За прошедшие годы жизнь во всех сферах интенсивно развивалась, что не могло не отразиться как на административном праве, так и на законодательстве России в целом. Поправки к Кодексу об административных правонарушениях вводятся с невероятной частотой, так в 2013–2016 годах в Кодекс вносились изменения каждые 1–3 недели и в последнее время наблюдаются тенденции ужесточения наказаний административной ответственности. Административная ответственность устанавливает меры физического и морального принуждения, применяемые к лицу, виновному в совершении административного правонарушения, ограничивающие личные имущественные права нарушителя, либо его публичные права¹. В частности, ужесточилось административное наказание Федеральным законом от 08.06.2012 № 65-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон «О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях». Усилена административная ответственность за нарушение установленного порядка организации либо проведения собрания, митинга,

¹ Административная ответственность: учебник для магистров / А. Б. Агапов — 5-е издание, перераб. и доп. — М.: Издательство Юрайт, 2015. — 494 с.

демонстрации, шествия или пикетирования¹. Согласно данному закону увеличены размеры штрафов для граждан в размере, не превышающем пяти тысяч рублей, а в случаях, предусмотренных статьями 5.38, 20.2, 20.2.2, 20.18, частью 4 статьи 20.25 Кодекса, — трехсот тысяч рублей; для должностных лиц — пятидесяти тысяч рублей, а в случаях, предусмотренных статьями 5.38, частями 1–4 статьи 20.2, статьями 20.2.2, 20.18 настоящего Кодекса, — шестисот тысяч рублей².

Изменился и срок административного ареста. В частности, обратимся к статье 20.2 КоАП РФ «Нарушение установленного порядка организации либо проведения собрания, митинга, демонстрации, шествия или пикетирования». В ч. 8 настоящей статьи за повторное совершение административного нарушения лицо подлежит аресту на тридцать суток. Обратим внимание, что раньше данный срок не превышал пятнадцати суток. На данном примере мы видим, что границы между проступками и преступлениями постепенно стираются. Нововведение уже было применено по отношению к Алексею Навальному в июне 2017 года за призывы к участию в не согласованной с мэрией Москвы акции протеста на Тверской улице. Следует отметить, что часть о митингах: «установленного порядка организации либо проведения собрания, митинга, демонстрации, шествия или пикетирования либо организацию повлекшего нарушение общественного порядка массового одновременного пребывания или передвижения граждан в общественных местах», внесена сравнительно недавно — в 2014 году³.

Что послужило причиной столь серьезных изменений? События 6 мая 2012 г. на Болотной площади стали поводом для внесения конъюнктурных изменений репрессивного характера в законодательство, регулирующее организацию и проведение массовых мероприятий, и для дальнейшего ужесточения ответственности за правонарушения в сфере общественной безопасности. Так, Федеральным законом от 08.06.2012 № 65-ФЗ были внесены ужесточающие поправки как в Закон о митингах, так и в связанные с ним статьи КоАП РФ. Именно массовые беспорядки на Болотной площади, по мнению экспертов, стали основанием для ужесточения наказаний в области собраний, митингов, шествий, демонстраций и пикетирований. После событий на Майдане и массовых сходов в Москве в феврале и марте 2014 года появляются

¹ Федеральный закон от 08.06.2012 № 65-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон “О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях”».

² Ст. 3.5 «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 30.10.2017).

³ Федеральный закон от 21.07.2014 № 258-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части совершенствования законодательства о публичных мероприятиях».

новые ужесточения законодательства в области свободы собраний. Теперь могут отправить под арест за организацию несогласованной акции или «одновременного пребывания», либо за участие в несанкционированном мероприятии, если оно помешало движению автомобилей и пешеходов или работе предприятий. Появляются наказания за «повторные нарушения» на мероприятиях и «одновременных пребываниях». (Федеральный закон от 21.07.2014 № 258-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части совершенствования законодательства о публичных мероприятиях»).

Исходя из вышесказанного можно сделать вывод, что законодатель не только не старается обеспечить эффективную защиту такого важного политического права граждан, закрепленного в Конституции, как право собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги, демонстрации, шествия и пикетирования, но и напротив, пытается усложнить возможность его использования для граждан. Система обязательно должна учитывать такие обстоятельства как: срочность проведения акции, место и время. Необходимо обеспечить гражданам возможность пользоваться их конституционными правами.

По нашему мнению, ужесточение наказаний в данной сфере не только не дает желаемого результата, (так за 2017 год количество митингов, в том числе и не согласованных, больше, чем в 2016 или 2015 годах), но и во многом ограничивает возможность граждан использовать свои права, установленные Конституцией Российской Федерации.

Сайфуллин Э.К.

магистрант Института законодательства
и сравнительного правоведения при Правительстве РФ

Частные военные и охранные компании: вчера, сегодня, завтра

Аннотация: В статье ставится проблема правомерности деятельности частных военных компаний и делается вывод о неизбежности их присутствия на рынке «военных услуг» в ближайшие десятилетия.

Ключевые слова: частные военные и охранные компании (ЧВОК), правомерность деятельности.

В современном, меняющемся мире с каждым годом нарастает тенденция, которую кратко можно охарактеризовать как «приватизация войны». Основные субъекты международного права — государства, все чаще уступают одну из главных составляющих своего суверенитета — право войны. Выражаясь категориями Макса Вебера, государство теряет «монополию на насилие»¹. Все это порождает «феномен ЧВОК».

¹ Вебер М. Политика как призвание и профессия.

ЧВК, ЧВОК, ЧВОП, РМС¹, частные военные и охранные компании/предприятия — все это термины, обозначающие одно явление — «негосударственное юридическое лицо, которое, осуществляя предпринимательскую деятельность, предоставляет на возмездной основе военные и охранные услуги физическим и юридическим лицам»².

У человека непосвященного может сложиться мнение, что речь идет о наемниках, которые устраивали государственные перевороты в странах Африки и Азии в 60–80 гг. XX в. Тогда отряды, числом не больше нескольких десятков человек, хорошо вооруженных, но как правило без поддержки тяжелой техники, под предводительством, например, «короля наемников» Боба Денара, брали штурмом президентский дворец какого-нибудь «освободившегося» колониального государства и ставили у власти своего заказчика. Одним словом, герои романа Фредерика Форсайта «Псы войны».

Но времена «военной романтики» давно прошли, что признают и сами «псы войны» вышедшие на пенсию. Сегодня найм военной силы это многомиллиардный международный бизнес, в котором задействованы десятки тысяч высококлассных военных специалистов на всех континентах, «кроме разве что Антарктиды»³. И как это ни парадоксально, несмотря на множество инцидентов, связанных с операторами ЧВОК и как, правило негативное освещение их деятельности в СМИ, ЧВОК на международной арене не смешиваются и не ставятся на один уровень с наемничеством прошлых десятилетий. Более того, сотрудники ЧВОК и их деятельность, всегда лежат (пусть и декларативно) в рамках правового поля. Частные военные компании легальны, в отличие от наемников, которые хоть и существуют по сей день, но уже почти вытеснены с рынка военных услуг. Так почему два явления, фактически одинаковые по своей природе, имеют разную правовую оценку?

Определение термина «наемник» можно найти в ст. 47 п. 2. Первого Дополнительного протокола к Женевским конвенциям 1977 г.⁴ На этих же положениях основано определение «наемника», которое мы можем встретить в примечаниях к ст. 359 УК РФ: «Наемником признается лицо, действующее в целях получения материального вознаграждения и не являющееся гражданином государства, участву-

¹ Private Military Company (анг.)

² *Волеводз А. Г.* О перспективах международно-правового регулирования деятельности частных военных и охранных предприятий // Международное уголовное право и международная юстиция. — 2010. № 2. — С. 6–12.

³ P. W. Singer. *Corporate Warriors: The Rise of the Privatized Military Industry.* (Cornell University Press, 2003).

⁴ Дополнительный протокол к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года, касающийся защиты жертв международных вооруженных конфликтов (Протокол I). Женева, 8 июня 1977 года. — URL: <https://www.icrc.org/rus/resources/documents/misc/treaties-additional-protocol-1.htm>

ющего в вооруженном конфликте или военных действиях, не проживающее постоянно на его территории, а также не являющееся лицом, направленным для исполнения официальных обязанностей».

А вот определения ЧВОК, закрепленного в международном договоре нет, как не существует и такого договора. На сегодняшний день есть несколько международно-правовых инициатив по регулированию деятельности ЧВОК. Например, российскими специалистами разработан проект Международной конвенции о частных военных и охранных предприятиях, однако уже на протяжении долгого времени это, к сожалению, остается лишь проектом. Существует еще так называемый Документ Монтре. Он разработан в рамках инициативы Правительства Швейцарской Конфедерации в сотрудничестве с Международным комитетом Красного Креста в целях содействия соблюдению международного гуманитарного права и прав человека, применительно к ЧВОК.

Вместе с тем, как указано во вводной части Документа Монтре, он сам и «содержащиеся в нем положения не создают правовых обязательств. Каждое государство отвечает за выполнение обязательств, взятых им согласно международным соглашениям, участником которых оно является, с учетом любых сделанных оговорок, пониманий и заявлений, а также согласно обычному международному праву»¹.

Попытка создания универсального международного инструмента регулирования деятельности ЧВОК не плоха, однако с учетом отсутствия обязательного характера Документа Монтре, значительная часть ЧВОК лишь декларирует приверженность его принципам, на деле попирая их. Ту же проблему — необязательности, несут всевозможные кодексы корпоративного поведения ЧВОК, к которым присоединяются практически все крупные военные компании.

США, главный экспортер и главный же клиент ЧВОК по-своему решает вопрос правового регулирования их деятельности. Экспорт услуг ЧВК рассматривается как экспорт вооружения. И лицензированием их деятельности занимается в том числе и Государственный департамент США. ЮАР — еще одна страна, где ЧВОК официально легализованы, и где государством создан специальный лицензирующий и контролирующий орган. О зарубежном опыте можно писать много, он безусловно интересен, но для нас гораздо интереснее то, что происходит в правовом поле России.

В Российской Федерации уже несколько лет на высшем уровне обсуждается возможность создания федерального закона, который бы

¹ Документ Монтре о соответствующих международно-правовых обязательствах и передовых практических методах государств, касающихся функционирования частных военных и охранных компаний в период вооруженного конфликта. — URL: <https://www.icrc.org/rus/resources/documents/misc/ihl-montreau.htm>

стал инструментом регулирования ЧВОК. В Государственной Думе было представлено несколько проектов такого федерального закона.

В 2012 году премьер-министр В. В. Путин, выступая перед депутатами Государственной думы, поддержал идею создания в России системы частных военных компаний. На вопрос о возможности использования частных российских военных компаний как одного из инструментов влияния за рубежом, он ответил, «... это действительно является инструментом реализации национальных интересов без прямого участия государства...»¹.

В завершение хотелось бы сказать, что последние события в мире, лишний раз доказывают, что индустрия ЧВОК находится в своем расцвете и это далеко не предел. Отказываться от услуг ЧВОК становится все труднее, эпоха диктует свои условия, так что мировому сообществу придется свыкнуться с их существованием. Однако, здесь главное, как мне кажется, не допустить монополии отдельных государств на данном рынке военных услуг и превращение ЧВОК в одно из своих теневых подразделений. Российским дипломатами и законодателям еще предстоит проделать работу по одновременному регулированию деятельности ЧВОК и освоению этой новой, крайне перспективной сферы деятельности и мощного инструмента государственного влияния за рубежом.

Текоцкий С.И.
магистрант ИПиНБ РАНХиГС

Феномен концептуальной власти

Аннотация: Анализ социально-политического развития России на протяжении последних 25 лет приводит исследователя к обнаружению в исторически сложившейся иерархии власти некоего феномена, именуемого в ряде работ Концептуальной властью. Концептуальная власть – это власть людей, способных порождать в обществе социальные процессы, охватывающие жизнь общества на протяжении многих поколений и протекающие согласно разработанной концепции. Кроме того, это еще и власть концепции (замысла или системы идей), по которой живет общество, над массовым общественным сознанием. В статье раскрываются средства управления обществом, используемые Концептуальной властью.

Ключевые слова: концептуальная власть, иерархия видов власти, обобщенные приоритеты средств управления обществом.

¹ Путин поддержал идею создания в России частных военных компаний. 11.04.2012 г. // РИА Новости. — URL: https://ria.ru/defense_safety/20120411/623227984.html

Обилие проблем, унаследованных современной Россией от советского прошлого, генерация новых и их усугубление — серьезное основание полагать, что в деле государственного строительства существуют весьма ощутимые упущения. По нашему мнению, при должном уровне попустительства мы будем продолжать наблюдать политику формирования неадекватного представления о природе государственного управления и, как следствие, способствовать воспроизводству проблем, бедствий и катастроф в будущем.

В силу того факта, что развитие государства ныне воспринимается и оценивается наукой исключительно с точки зрения «Западного подхода» (в качестве технико-технологического развития) среда (биосфера) в которой живет и творит человек подавляется в угоду ныне господствующим стереотипам и модным тенденциям технократического развития. Но, поскольку устойчивость биосферы планеты довлеет над всеми биологическими видами, в том числе и над человечеством — подобная практика сродни массовому суициду, о чем не двусмысленно намекает приближающийся глобальный биосферно-экологический кризис. Отсюда, безопасные пути развития общества и каждого из людей довольно узки и ведут к весьма ограниченному подмножеству целей из всего множества объективно возможных.

Информационно-коммуникационные технологии XXI века, как показывает практика, вполне позволяют объединять миллионы людей по всему миру в неконтролируемую никем наднациональную суперсистему, способную реализовывать самые амбициозные транснациональные проекты в области экологии и охраны окружающей среды, априори неспособные быть реализованными усилиями отдельно взятого государства. Так, благодаря созданию платформы «Avaaz» и «активной гражданской позиции» десятков миллионов граждан более чем из 190 стран мира, уже сделано гораздо больше, чем можно было бы сделать на уровне тех же государств, поскольку исторически сложившийся истеблишмент окаймляющий власть в отдельно взятой стране преследует, в первую очередь, все же свои узко клановые интересы, а интересы подавляющего большинства населения страны учитываются и удовлетворяются по остаточному принципу. Отсюда, самый важный вопрос в рамках глобальной, национальной и любой другой безопасности — это вопрос о цели и смысле бытия, поскольку смыслы определяют в жизни человеческого общества все. Поэтому, до тех пор, пока в общественном сознании народов России в качестве главного замысла (системы идей) существования человека будет господствовать «гедонизм» (получение удовольствия) мы будем стабильно продолжать иметь во всех сферах жизни общества то, что имеем (при этом «ни одна капля не считает себя виновной в потопе»).

Понятийная база русского языка такова, что изъяснить понятие «власть» можно только так: власть — реализуемая способность управлять.

Идеи вершат судьбы как отдельных людей, так и целых цивилизаций. За идею люди готовы умереть и как показывает история — успешно умирают, даже внутри одной страны в войне друг с другом. Совокупность идей формируют идеологию, следовательно, идеология — это власть, реальная власть, предопределяющая развертывание исторических событий в матрице возможных состояний. Но поскольку идеи «живут» не сами по себе, а содержатся по умолчанию в господствующих над общественным сознанием концепциях, которые формируют люди, значит, реально существует и Концептуальная власть — власть идей и группы людей¹.

То, что поощряется и поддерживается в одной концепции, может расцениваться как тягчайшее преступление в другой концепции, поскольку цели развития человека и общества, а также понятие прогресса формируются не на уровне науки и интеллекта, а на уровне нравственности.

Концептуальная власть несет в себе:

- распознавание факторов, оказывающих давление среды на общество;
- формирование векторов целей в отношении фактора, оказывающего давление;
- формирование целесообразной, целенаправленной функции управления структурным и бесструктурным (распространение информации безадресно, имплицитно, в режиме: для всех, кто способен принять) способами, т.е. концепции управления достижением цели развития общества.

Концептуальная власть — наивысший иерархический уровень власти в системе социального управления. Она всегда работает по схеме предиктор-корректор (предуказатель-поправщик)². Она начало и конец всех контуров управления. Она авторитарна, т.е. самовластна по своей природе и игнорирует «демократические» процедуры общества, не видящие ее или не желающие признать ее авторитет³.

Концептуальная власть в своей практической деятельности использует 6 приоритетов обобщенных средств управления обществом⁴:

6-й приоритет — силовой: оружие в традиционном понимании этого слова, армию, полицию, милицию, вооруженные формирования, террористические группировки и т.п.

¹ Крапивина Н. С., Питеркин И. В. Государство как система // Вестник Совета Федерации. — 2008. № 12. — С. 75.

² ВП СССР. Основы социологии. Том 1. — М.: НОУ «Академия управления», 2011. — С. 318.

³ ВП СССР. Концепция общественной безопасности. Часть 1 и 2. — М.: НОУ «Академия управления», 2011. — С. 262.

⁴ Там же. — С. 285.

5-й приоритет — оружие геноцида (поражает не только ныне живущие, но и последующие поколения): алкоголь, табак, наркотики, генная инженерия, телевизионные и компьютерные зависимости, некоторые виды (жанры/стили исполнения) музыки.

4-й приоритет — экономика: ростовщический ссудный процент.

3-й приоритет — информация факто-описательного характера: вероучения религиозных культов, светские идеологии, технологии и фактология всех отраслей науки.

2-й приоритет — история: информация летописного, хронологического характера.

1-й приоритет — мировоззрение, методология: методологическая философия.

Отметим, что в представленной иерархии скорость достижения цели обратно пропорциональна ее устойчивости. Рассмотрим их взаимосвязанную работу на конкретных примерах.

6-й приоритет широко освещен в специализированной научной литературе (тогда надо несколько ссылок), поэтому здесь отметим, только на необходимость при анализе военного конфликта обращать внимание на возможных бенефициаров. Так, статистические данные, опубликованные в США накануне Первой мировой войны, показывают, что помимо государственного долга в 3 млрд долл. внешний долг США Западной Европе превысил 7 млрд долл. По окончании Первой мировой войны уже Европа была должна США 20 млрд долл.¹

5-й приоритет используется тогда, когда победа в случае открытого вооруженного противостояния маловероятна. Классический пример — захват с поголовным истреблением коренного населения (геноцидом) европейцами-эмигрантами Северной Америки. После многочисленных безуспешных попыток «бледнолицых» покорить силовым путем гордых «краснокожих» их просто стравили «огненной водой». Теперь индейцев демонстрируют туристам исключительно в качестве реликвии.

4-й приоритет посредством института кредита определяет темпы развития национальной экономики, поскольку в некоторых странах, например, в Российской Федерации, кредиты даются под процент, превышающий процент роста рентабельности производства. Поэтому, отечественный производитель вынужден в целях погашения кредита повышать цену (товара/услуги), а это главная причина инфляции.

3-й приоритет: посредством информационного воздействия накладывается устами авторитетов и слагателей истины необходимый Концептуальной власти образ мыслей, идей на ничего не понимающих.

¹ Ключ. Альманах Пушкинского центра аналитических исследований и прогнозирования. Вып. первый. Научное издание. — СПб., Издательство Химиздат, 2009. — 158 с.

шую толпу, живущую по преданию и рассуждающую по авторитету, тем самым программируя на многие десятилетия вперед течение событий жизни общества.

2-й приоритет — подтасовка фактов, фальсификация истории. Так, Указ императрицы Екатерины II от 4 декабря 1783 г. о назначении собрания для составления «записки о древней истории, наипаче же касающейся до России»¹ привел к тому, что редакция Отечественной истории вышла из-под пера трех немцев: Миллера, Шлецера, и Байера. С тех пор вносить что-либо иное в повествовательный каркас истории Российской Империи категорически воспрещалось. Несмотря на это с представленной версией исторического мифа был категорически не согласен М. В. Ломоносов, за что чуть было, не поплатился собственной жизнью.

Переписывая историю, Концептуальная власть за счет возникших противоречий способна сравнить даже казалось недавно единые по духу народы, а в случае программирования региональной цивилизации определить историческое развитие на сотни лет вперед.

Поэтому, история — это не столько наука, сколько инструмент управления.

1-й приоритет формирует систему координат в мировоззрении человека, определяет цели и смысл бытия, а также методологию познания окружающего мира.

Ярким примером того, как мировоззрение способно превращать человеческую жизнь в сущий кошмар, причем делать это на протяжении целых тысячелетий, является существование в Индии такого социального феномена как «Маленькие Люди» (Little People). На территории Индии, продолжающей хранить верность принципам кастовости общества, в ужасной нищете существует примерно 300 млн человек, на полном серьезе считающих, что подобный образ жизни — единственный возможный способ существования для них. У них никогда ничего не изменится до тех пор, пока они, не освоив 1-й приоритет, с его помощью не выйдут из-под навязанного уничтожительного мировоззрения, которое определяет в жизни человека все.

Подытожим сказанное графически в виде некоего алгоритма — блок-схемы (рисунок 1).

Данная схема (иерархически упорядоченная) дает наглядное представление ошибочности утверждения о необходимости абсолютизма норм закона. К сожалению, это не понимает абсолютное большинство населения страны, в т.ч. и сами законодатели: если не понимать в рамках какой концепции принимаются законы, то любые законы — бессмысленны.

¹ Клаус Шарф. Екатерина II, Германия и немцы. — М.: Новое литературное обозрение, 2015.



Рис. 1. Иерархия составляющих компонентов власти, включая идеологическую и концептуальную¹

Главная проблема действительно демократического устройства общества не в способах и сроках голосования. Главная проблема построения истинного народовластия — в построении такой организации жизни общества, при которой самовластье Концептуальной власти доступно всем, в силу чего самовластье не может стать антинародным. Здесь корень демократии-народовластия, поскольку предиктор-корректор Концептуальной власти — начало и конец всех внутриобщественных контуров самоуправления.

Яшин И.О.

студент Юридического института

Российского университета дружбы народов

История законодательного закрепления института адвокатской тайны в России

Аннотация: В статье исследуется зарождение и последующее развитие в законодательстве России института адвокатской тайны. Прослеживается развитие адвокатской тайны с момента закрепления в судебных уставах 1864 г. и вплоть до современного российского закона об адво-

¹ *Ефимов В. А.* Глобальное управление и проблемы общественной безопасности. Полная версия. [Электронный ресурс]. — URL: <http://www.youtube.com/watch?v=Qi-9aDwKnCrl>

катуре. Анализируется законодательное понятие и гарантии соблюдения адвокатской тайны.

Ключевые слова: адвокатская тайна, адвокат, защитник, представитель, доверитель, адвокатура, юридическая помощь.

При российском императоре Александре II был проведен ряд важных преобразований, которые вошли в историю как судебные реформы, а их итоги были отражены в т.н. «Судебных уставах» или новых актах, принятых 20 ноября 1864 г. Создание институтов адвокатуры (присяжных и частных поверенных), присяжных заседателей, введение бессловесного характера судебной деятельности — все это способствовало развитию в России правосудия, правовой культуры и правосознания¹. Одним из главных достижений тех реформ стало законодательное закрепление принципа адвокатской тайны, который и по сей день является основополагающим в отношениях адвоката и его клиента-доверителя.

В Российской империи институт адвокатской тайны впервые был закреплен в Судебных уставах 1864 г. Так, согласно ст. 403 Судебных установлений, «присяжный поверенный не должен оглашать тайн своего доверителя не только во время производства его дела, но и в случае устранения от оногo и даже после окончания дела». Устав уголовного судопроизводства 1864 г. впервые закрепил гарантии соблюдения адвокатской тайны: 1) не привлекались к свидетельским показаниям присяжные поверенные для подтверждения признания, «сделанного им доверителями во время производства о них дел» (п. 3 ст. 704); 2) устанавливался запрет на допрос адвокатов (ст. 709).

Однако толкования данных процессуальных норм Сенатом и судебными следователями вступали в противоречие с доктринальным пониманием и нормативным закреплением принципа абсолютности адвокатской тайны. Дело в том, что в ст. 709 Устава, по мнению Сената, говорится не о запрете допрашивать лицо, исполняющее обязанности защитника подсудимого, а о том, что лицо, подлежащее допросу как свидетель, не могло принимать на себя обязанности защитника². Эту позицию Сенат обосновывал тем, что свидетель — лицо незаменимое, тогда как присяжному поверенному можно найти замену³. Далее при толковании п. 3 ст. 704 Устава судебные следователи исходили из того, что речь идет о недопущении к свидетельству защитников только по поводу признания обвиняемого в преступлении. Давать по-

¹ Немытина М. В. Суд в России: вторая половина XIX — начало XX вв.: Монография. — Саратов, 1999. — С. 6.

² Пшуков А. М. Адвокатская тайна: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2008. — С. 11.

³ Там же.

казания по другим обстоятельствам дела представлялось им возможным. Следовательно, несмотря на формальное закрепление в Российской империи адвокатской тайны с ее концептуальными принципами и гарантиями, фактически представители власти, пользуясь неясностью формулировок и отсутствием санкций, трактовали нормы таким образом, чтобы добиться от присяжного поверенного разглашения тайны его доверителя.

В советский период после прихода к власти большевиков, на основании Декрета № 1 «О суде» от 22 ноября 1917 г. были отменены институты присяжной и частной адвокатуры. В документе отсутствовало упоминание об адвокатской тайне, что позволяет сделать вывод о ее упразднении. Принимать на себя обязанности защитников разрешалось всем лицам, пользующимся гражданскими правами. Но уже в 1922 г. принимаются два важных Положения: об адвокатуре и о коллегии защитников, где также не упоминается адвокатская тайна, и к тому же существенно ограничивается независимость адвокатуры. Надзор за ее деятельностью возлагается на суды, исполкомы и прокуратуры. На президиум коллегии возлагалась обязанность представлять подробные отчеты о проводимых делах в судебные органы. Тайна доверителя косвенно охранялась положением ст. 61 УПК РСФСР 1923 г., где шла речь о запрете вызывать и допрашивать в качестве свидетеля адвоката подсудимого «по делу, по которому он выполняет таковые обязанности». Следующее «Положение об адвокатуре СССР», утвержденное 16 августа 1939 г., аналогично все еще не закрепляло адвокатскую тайну, что было предсказуемо в условиях проводимой в стране политики репрессий. Данный документ действовал вплоть до 1976 г., но с приходом к власти Н. С. Хрущева и начавшегося периода «оттепели», встал вопрос о принятии нового закона об адвокатуре. В итоге на республиканском уровне появилось «Положение об адвокатуре РСФСР» от 25 июля 1962 г., которое содержало некоторые нововведения о деятельности защитников. За долгие годы советской власти впервые закреплялась обязанность адвоката не разглашать «сведения, которые были сообщены ему доверителем в связи с оказанием юридической помощи по данному делу»¹. Также адвокату гарантировалось то, что он «не может быть допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах дела, которые стали ему известны в связи с выполнением обязанностей защитника по данному делу»². Обязанность адвоката хранить тайну доверителя и запрет на допрос содержались в УПК РСФСР 1960 г. Запрет допрашивать адвокатов по обстоятельствам, ставших им известным в ходе исполнения своих

¹ Закон РСФСР от 25.07.1962 «Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР», абз. 1 ст. 33 // Ведомости ВС РСФСР. — 1962, № 29. — Ст. 450.

² Там же, абз. 2 ст. 33 // Ведомости ВС РСФСР. — 1962, № 29. — Ст. 450.

обязанностей, был закреплен и в ГПК РСФСР 1964 г. Тем не менее, имели место случаи допроса адвокатов по проводимым ими делам, что, конечно же, являлось противозаконным.

Следующий этап в истории адвокатской тайны связан с принятием 30 ноября 1979 г. общесоюзного Закона «Об адвокатуре в СССР». Круг субъектов, которых нельзя было вызывать на допрос, был дополнен представителями по гражданским делам. Обязанность адвоката не разглашать сведения доверителей связывалась теперь не только «с оказанием юридической помощи по данному делу», а «с оказанием юридической помощи» вообще. Это свидетельствовало о расширении законодательного понятия адвокатской тайны¹.

Таким образом, с 1917 г. по 1962 г. в советском законодательстве не было нормы, обязывающей адвокатов хранить тайны своих доверителей. Существовали только запреты на привлечение адвокатов к даче свидетельских показаний, но и те действовали только в отношении адвокатов-защитников по уголовным делам, умалчивая об адвокатах-представителях по гражданским делам². После 1962 г. законодательство было усовершенствовано, хотя четкое определение адвокатской тайны по-прежнему отсутствовало. В целом, на протяжении всего периода советской власти адвокатура использовалась в качестве инструмента государственной власти, что негативно сказывалось на ее независимости и подрывало доверие общества к деятельности организации.

В постсоветской России начиная с 1991 г. пошел отсчет новейшей истории адвокатуры в нашей стране. Проект закона об адвокатуре начал разрабатываться в 1992 г., однако, был принят лишь спустя 10 лет. Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31 мая 2002 г. совершенно по-новому подходит к регулированию деятельности адвокатского сообщества. Институту адвокатской тайны теперь отводится самостоятельная статья, согласно которой под адвокатской тайной понимаются «любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю»³. Также установлен запрет на допрос адвоката о подобных сведениях, а ему самому запрещается разглашать такие сведения без согласия доверителя. Таким образом, произошло законодательное закрепление и расширение понятия адвокатской тайны,

¹ Короткова П. Е. Становление, развитие и функционирование института адвокатской тайны (на примере России и ряда зарубежных стран): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2009. — С. 21.

² Короткова П. Е. Указ. соч. — С. 21.

³ Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Российская газета. — 2002. № 100. 5 июня.

а также предоставление гарантий ее защиты. Это способствует обеспечению права каждого гражданина на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени¹.

Подводя итог, отметим, что за свою почти полувековую историю институт адвокатской тайны претерпевал различные изменения. С 1964 г. по 2002 г. в законодательстве отсутствовало понятие адвокатской тайны как таковое. Несмотря на косвенные механизмы защиты доверительных отношений адвоката и его клиента (запрет разглашать представленные доверителем сведения, запрет на допрос адвоката в качестве свидетеля по делу его доверителя), неоднократно осуществлялись посягательства на принцип адвокатской тайны со стороны следственных органов. Только с принятием действующего федерального Закона об адвокатуре законодатель четко определил, что следует понимать под данным институтом. Данные положения призваны укрепить доверие к адвокатской деятельности и улучшить качество оказания квалифицированной юридической помощи².

Ясюкайт О.Р.

студент Института магистерской подготовки
Белорусского государственного экономического университета

Миграция белорусских врачей на примере миграции в Германию: социологический анализ

Аннотация: Исследуется процесс миграции специалистов здравоохранения в современных условиях. Анализируется процесс миграции на примере миграции в Германию. Определяются факторы, позволяющие уменьшить негативные последствия миграции работников здравоохранения.

Ключевые слова: интеллектуальная миграция, глобализация, миграция врачей, факторы миграции, миграция в Германию.

Современный период развития человечества отличается развитой миграционной активностью. Наблюдается такая тенденция, что со временем меняется качественный состав эмигрантов. Все больше среди них лиц с высшим образованием, которые весьма успешны и перспективны в своей стране, однако не удовлетворены своим ма-

¹ Пшук А. М. Профессиональная тайна адвоката как одно из основных требований адвокатской этики // Бизнес в законе.— 2008. № 2. — С. 299—301.

² Рябцева Е. В. Advocate secrets — basis of independence of the advocate // Вестник ОГУ.— 2013. № 3 (152). — С. 158—161.

териальным, социальным положением, а также своим профессиональным статусом. Процесс миграции особенно затронул специалистов системы здравоохранения Беларуси, поэтому исследование данного процесса является весьма актуальным в настоящее время.

Необходимо отметить, что после распада СССР горизонты для миграции в постсоветских странах весьма расширились. Этот процесс был продиктован экономическим кризисом, низкой заработной платой и неудовлетворительными социальными условиями, которые наблюдались в 1990-х годах. В настоящее время предприняты шаги по сдерживанию миграции работников здравоохранения, однако, таких шагов мало и эти шаги не значительные. К сожалению, остаются нерешенными такие вопросы, как недостаточно явный для повышения престижа профессии уровень заработной платы и отсутствие действующих программ стимулирования работников сферы здравоохранения, а также низкая оснащенность учреждений здравоохранения необходимым оборудованием¹.

На протяжении последних 30 лет численность работников-мигрантов в области здравоохранения во многих европейских странах ежегодно возрастала более чем на 5%. Работники здравоохранения нацелены на миграцию в страны, где им предлагают лучшие условия для жизни и труда. Важным, но не единственным побудительным мотивом для миграции является достойная заработная плата. Среди других причин миграции — более привлекательные социальные условия; возможности для профессионального роста; эффективная система управления; политическая стабильность в стране².

Немаловажным фактором при эмиграции работников здравоохранения является знание иностранного языка на достаточно высоком уровне, ведь врач в своей повседневной трудовой деятельности постоянно ведет диалог с пациентами и коллегами. Плохое владение иностранным языком в первое время является большим стрессом для медицинского работника и требует от него немалых усилий.

Международной миграции сопутствует также процесс глобализации. Несмотря на это, спрос на работников здравоохранения постоянно увеличивается в странах с высоким уровнем дохода, где собственное обучение кадровых ресурсов проводится в недостаточном для страны количестве. Подготовка своих высококвалифицированных медицинских кадров для стран с высоким уровнем дохода является не выгодным

¹ Дефицит кадров: насущная проблема мирового здравоохранения // apteka.ua [Электронный ресурс]. — URL: <http://www.apteka.ua/article/266674>. — Дата обращения 01.12.2016.

² Белорусские медики массово уезжают за границу // regnum.ru [Электронный ресурс]. — URL: <http://belarus.regnum.ru/news/1525540.html>. — Дата обращения: 02.12.2016.

и весьма затратным делом. Гораздо дешевле будет привлечь мигрантов из соседних стран или стран с более низким уровнем дохода и перелучить их «под себя». Таким образом, развитые страны привлекают посредством СМИ и врачей из Республики Беларусь¹.

Важно, в данной ситуации, сопоставить представления об эмиграции в развитые страны, которые сложились исходя из СМИ, из рекламы с реальными фактами, полученными на собственном опыте врача-мигранта. В данной работе рассмотрено интервью, которое было дано portalу tut.by 16 июня 2016 года врачом, который рассказывает на своем примере о фактах эмиграции в Германию, о трудностях, нюансах и мифах миграции в эту страну.

Автор интервью отмечает, что врачи из Беларуси действительно востребованы за границей, в частности в Германии. Белорусское медицинское образование автор интервью считает очень качественным, в том числе по сравнению с немецким. В Германии выпускники мединиверситетов, возможно, лучше теоретически подкованы, зато белорусы лучше знакомы с практикой.

Автор также отмечает, что эмигрировать врачу из Беларуси в Германию гораздо легче, чем, например, в США. Сначала автор интервью планировал продолжить образование в США и, отрабатывая распределение, он готовился к экзаменам для поступления в резидентуру — аналог интернатуры, обязательный этап подготовки врача в Штатах. Как выяснилось, США крайне неохотно берут врачей из «бывшего СССР». Такой вывод был сделан из опыта друзей и коллег автора интервью, которые по 5–7 лет не могли поступить в резидентуру. Германия же внесла врачей в список приоритетных специальностей для иммиграции².

Самым первым и трудоемким шагом к эмиграции автор интервью выделил изучение иностранного языка до разговорного уровня. На это, по словам автора, ушло два года при усиленной и мотивированной подготовке.

У автора интервью поиск работы занял полтора месяца. Предложений о работе поступало много, поскольку профессия врача очень востребована в Германии. В частности, востребованы такие специализации как анестезиология-реаниматология, терапия и психотерапия.

¹ Миграция специалистов здравоохранения: проблема мирового масштаба // apteka.ua [Электронный ресурс]. — URL: <http://www.apteka.ua/article/266674>. — Дата обращения 03.12.2016.

² Врач, который уезжает в Германию: в Беларуси хорошо, но работать нужно там, где грамотно платят // tut.by [Электронный ресурс]. — URL: <https://news.tut.by/society/498858.html>. — Дата обращения 03.12.2016.

Однако, чтобы получить неограниченное разрешение на работу (так называемый апробацион), необходимо пройти через проверку диплома. Не во всех немецких землях белорусский медицинский диплом признают. В этом случае врачу-иностранцу придется сдавать медицинский экзамен.

Исходя из изложенного, можно составить алгоритм поиска работы и легализации в Германии:

- сдать общеязыковой экзамен по немецкому языку минимум до уровня B-2;
- разослать резюме, пройти собеседования и получить приглашение на работу;
- получить ограниченное разрешение на работу в Германии (сдать экзамен по медицинскому немецкому до или после этого);
- подать документы на визу согласно требованиям посольства ФРГ;
- подтвердить диплом и получить неограниченное разрешение на работу¹.

Следует отметить, что это достаточно трудоемкий, длительный по времени и требующий денежных затрат алгоритм действий. Однако после прохождения всех составляющих можно добиться значительного результата. Средняя зарплата по Германии составляет 3000 евро. По словам автора, врач уже в первый год работы получает 4000 евро. Однако и цены в Германии значительно отличаются от цен в Беларуси. Они гораздо выше. Например, аренда квартиры без мебели достигает 800–1000 евро в месяц, коммунальные услуги — 200–300 евро в зависимости от того. Но когда обживешься на новом месте, около 800–1000 евро будет оставаться «на себя»².

Однако, за достаточно высокую зарплату врачи в Германии очень много работают. Несмотря на огромные вложения в здравоохранение, многие больницы вынуждены экономить, в том числе на персонале. У врача нет ни минуты свободного времени. У некоторых врачей очень много бесплатных переработок, за которые могут дать пару дней отпуска. Люди иногда выполняют двойной, а то и тройной объем работы. Например, в Беларуси в реанимации норма — 6 коек на врача, в Германии — 12, а во время дежурств и вовсе 20³.

¹ Врач, который уезжает в Германию: в Беларуси хорошо, но работать нужно там, где грамотно платят // tut.by [Электронный ресурс]. — URL: <https://news.tut.by/society/498858.html>. — Дата обращения 03.12.2016.

² Врач, который уезжает в Германию ...

³ Там же.

Автор отмечает, что многие коллеги-немцы переезжают в Швейцарию, Скандинавию, Австралию в поисках лучшей жизни. Германия — совсем не идеальное место для работы врачом, как отмечает автор, но здесь докторов очень уважают, считают элитой общества. Также клиники выделяют достаточно средств на развитие персонала и повышение квалификации врачей, клиники хорошо оборудованы, есть доступ к самым современным технологиям и препаратам.

Исходя из интервью, можно сделать вывод, что профессия врача в Германии достаточно востребована и при правильной мотивации и целеустремленности работу можно найти в достаточно короткие сроки. Однако есть определенные трудности, связанные со значительной загруженностью врача в Германии, адаптацией к новым условиям. Миграция достаточно трудоемкий и длительный процесс, требующий терпения, умственных и денежных затрат. Приняв решение мигрировать, врачу стоит рассмотреть все аспекты миграции (не только положительные).

Необходимо тщательно исследовать данный процесс для выявления различий в системе здравоохранения стран-доноров и стран-реципиентов врачей. Это позволит выявить слабые и сильные стороны в системе здравоохранения Беларуси и на основе этого сформировать качественную систему здравоохранения, привлекательную для отечественных медицинских работников. Это позволит сократить процессы эмиграции из Беларуси в будущем.

Часть 2

ПРАВО И ЭКОНОМИКА

Андреева А.В., Губасарян Н.Т.
студенты ИПиНБ РАНХиГС

Административная ответственность за нарушение таможенных правил

Аннотация: Авторы статьи проанализировали состав нарушений таможенных правил, в частности в сфере внешнеэкономической деятельности. Указаны риски и негативные последствия нарушения таможенных правил для участников ВЭД и третьих лиц, незадействованных в процессе таможенного оформления.

Ключевые слова: административная ответственность, нарушение таможенных правил, Таможенный кодекс ЕАЭС, ответственность за нарушение таможенных правил.

Любая деятельность в области таможенного дела связана с различными видами рисков. Самыми распространенными из них, на наш взгляд, являются риски нарушения таможенных правил, ответственность за которые предусмотрена Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ).

Указанные риски несут за собой разные последствия: от административного наказания в виде предупреждения до уголовного преследования.

Именно поэтому и, учитывая тот факт, что российское законодательство не предусматривает освобождение от ответственности за незнание закона, считаем важным исследование видов административных правонарушений в области таможенного дела.

На сегодняшний день нарушение таможенных правил — это, прежде всего, наиболее распространенный вид противоправного посягательства на урегулированные нормами таможенного права общественные отношения. Само понятие «нарушение таможенных правил» законодательно закреплено и определяет собой противоправное действие или бездействие, посягающее на установленный таможенным законодательством РФ и международными договорами РФ порядок перемещения, таможенного контроля и таможенного оформления

товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу РФ, обложения таможенными платежами и их уплаты, предоставления таможенных льгот и пользования ими, за которое КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Таковыми нарушениями являются административные правонарушения, согласно ст. 2 Таможенного кодекса Евразийского экономического союза (далее — ТК ЕАЭС), по которым в соответствии с законодательством государств-членов таможенные органы ведут административный процесс (осуществляют производство).

Примерами противоправных нарушений таможенных правил, совершенных путем активных действий, могут быть факты воспрепятствования доступу должностного лица таможенного органа РФ на территорию или в помещение для проведения таможенного контроля; сокрытие от таможенного контроля товаров, перемещаемых через таможенную границу РФ; перемещение товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ с обманным использованием документов или средств идентификации и др.¹

Конкретные виды административных правонарушений в сфере таможенного дела и ответственность за них определены главой 16 Кодекса об административных правонарушениях РФ.

Участники внешнеэкономической деятельности (далее — ВЭД), таможенные представители (брокеры), владельцы складов временного хранения, таможенные перевозчики в своей профессиональной деятельности зачастую сталкиваются с нарушением таможенных правил, таких как:

- незаконное перемещение товаров через таможенную границу Таможенного союза;
- недекларирование либо недостоверное декларирование товаров;
- несоблюдение запретов и ограничений на ввоз или вывоз товаров;
- представление недействительных документов при таможенном оформлении;
- несоблюдение внутреннего таможенного транзита;
- несоблюдение сроков подачи таможенной декларации;
- проведение грузовых операций без разрешения таможенного органа;
- нарушение сроков временного хранения;
- непредставление в таможенный орган отчетности;
- несоблюдение таможенного режима.

Состав нарушения таможенных правил, как и любого другого вида правонарушений, могут образовать разнообразные признаки.

¹ Таможенный кодекс Евразийского экономического союза // Электронный ресурс. — URL: http://kodeks.systems.ru/tk_eaes/

Объектом данных нарушений являются, охраняемые государством общественные отношения:

- имущественного характера, возникающие по поводу перемещения через таможенную границу государств-членов материальных благ, товаров, а также транспортных средств;
- неимущественного характера, которые возникают в сфере управления таможенным делом.

Объективная сторона нарушения таможенных правил в каждом конкретном случае определяется диспозицией той или иной статьи ТК ЕАЭС, предусматривающей ответственность за противоправное деяние, являющееся нарушением таможенных правил. Она может выражаться как в совершении определенных действий, так и в бездействии.

Наличие объективной стороны законодатель во многих случаях ставит в зависимость от времени, места, способа, характера совершения деяния, наступивших его вредных последствий, совершения противоправного деяния в прошлом, его систематичности (неоднократность, повторность, длящееся правонарушение).

В качестве субъекта нарушения таможенных правил может рассматриваться любое лицо (физическое или юридическое), которое подлежит ответственности за предусмотренные таможенным законодательством деяния (действия либо бездействия), связанные с нарушением правил, соблюдение которых входит в его установленные законом или иным нормативно-правовым актом обязанности в сфере таможенного дела. В соответствии с таможенным законодательством, субъектами нарушений таможенных правил могут быть как российские, так и иностранные:

- а) предприятия, учреждения, организации, т.е. субъекты, объединяемые родовым понятием «юридическое лицо», а также лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица;
- б) вменяемые физические лица по достижении ими к моменту совершения правонарушения шестнадцатилетнего возраста;
- в) должностные лица, если в их служебные обязанности в момент совершения ими правонарушения входило обеспечение выполнения требований актов таможенного законодательства Таможенного союза и международных договоров государств-членов Таможенного союза, контроль за исполнением которых возложен на таможенные органы.

Субъективная сторона нарушения таможенных правил зависит от того, кто выступает в качестве субъекта правонарушения:

1. Физическое лицо;
2. Юридическое лицо.

Умысел предполагает, что лицо, совершившее нарушение таможенных правил, предвидит и желает наступления общественно-вредных последствий своего деяния (прямой умысел) или сознательно допускает наступление этих последствий (косвенный умысел). К нарушениям таможенных правил, которые могут быть совершены только умышленно, относятся прежде всего таможенные правонарушения так называемой «контрабандной» группы (сокрытие от таможенного контроля товаров; перемещение товаров и транспортных средств с обманным использованием документов или средств идентификации; недекларирование или недостоверное декларирование товаров и транспортных средств).

Общими принципами привлечения к ответственности за нарушение таможенных правил являются:

- 1) ответственность за нарушения таможенных правил наступает в случае, если эти нарушения по своему характеру не влекут за собой уголовной ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- 2) лицо, совершившее нарушение таможенных правил, несет ответственность на основании законодательства, действующего во время совершения правонарушения;
- 3) иностранные лица несут ответственность за нарушения таможенных правил на общих основаниях с российскими лицами;
- 4) военнослужащие, сотрудники органов внутренних дел, органов внешней разведки, органов федеральной службы безопасности, сотрудники иных военизированных организаций, а также призванные на военные сборы граждане несут ответственность за нарушения таможенных правил на общих основаниях;
- 5) привлечение юридических лиц, а также лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, к ответственности за нарушение таможенных правил не освобождает от ответственности их должностных лиц и иных работников за нарушение ими таможенных правил;
- 6) акты, смягчающие или отменяющие ответственность за нарушение таможенных правил, имеют обратную силу;
- 7) применение мер воздействия за нарушение таможенных правил не освобождает лиц, привлекаемых к ответственности, от обязанности уплаты таможенных платежей и выполнения других, предусмотренных Таможенным кодексом ЕАЭС, требований;
- 8) при совершении одним лицом двух или более нарушений таможенных правил взыскание налагается за каждое правонарушение в отдельности без поглощения менее строгого более строгим.

В мае 2017 года Государственная Дума Федерального Собрания РФ приняла в первом чтении законопроект, устанавливающий возмож-

ность уплачивать половину назначенного штрафа за правонарушения в области таможенного дела в случае соблюдения сроков уплаты штрафа. Законопроектом предлагается предоставить лицам, привлеченным к административной ответственности за правонарушения в области таможенного дела, возможность уплачивать в течение 30 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа штраф в размере половины его суммы при условии исполнения ими обязанности, за неисполнение которой было назначено административное наказание¹.

Таким образом, наличие ответственности за совершение различных деяний является гарантией правовой защиты и действенным средством обеспечения правопорядка на таможенной территории.

Для участников ВЭД нарушение таможенных правил безусловно влечет финансовые затраты, задержки в таможенном оформлении, а как следствие, возможно, нарушение условий внешнеторговых контрактов и другие негативные последствия для третьих лиц, незадействованных в процессе таможенного оформления.

Таможенные представители (брокеры), владельцы складов временного хранения, таможенные перевозчики осуществляют свою деятельность на основании соответствующих Свидетельств (лицензий), выданных Федеральной таможенной службой РФ. Поэтому при нарушении таможенных правил указанные лица подвергаются не только финансовым рискам, но и рискам, связанным с приостановлением их профессиональной деятельности.

Права лиц, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, регламентированы ст. 24.2, 25.1 КоАП РФ.

Должностное лицо таможенного органа, рассматривающее дело об административном правонарушении, вправе признать смягчающими вину обстоятельства в зависимости от тех или иных объективных факторов и условий, при которых было совершено нарушение таможенных правил. Перечень смягчающих и отягчающих обстоятельств установлен КоАП РФ. Срок обжалования решения таможенного органа — 10 дней с момента получения оригинала Постановления таможенного органа.

В случае, если решение таможенного органа обжаловано не будет, необходимо помнить о сроке оплаты административного штрафа. За нарушение срока оплаты административного штрафа также предусмотрена ответственность в соответствии с КоАП РФ.

¹ Законопроект 130151-7 о внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (в части уплаты штрафов за административные правонарушения в области таможенного дела) // Информационное агентство ТАСС. — URL: <http://tass.ru/ekonomika/4285267>.

Варочка Д. С.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Офшорные зоны как угроза национальной экономике России

Аннотация: В статье основное внимание уделяется анализу офшорных зон и их влияния на состояние российской экономики. Для этого стоит вспомнить теоретические аспекты данного вопроса, сделать их краткий анализ и, наконец, дать рекомендации по устранению столь большого влияния зон, являющихся угрозой национальной экономике. В результате исследования использована свежая статистика, а также международные советы по борьбе с оттоком капитала в офшоры.

Ключевые слова: офшорные зоны, российская экономика, борьба с офшорами, угроза национальной экономике, капитал.

В мире насчитывается десятки оффшорных зон, и их число стремительно растет. Использование офшорных зон стало неотъемлемой частью экономической практики. Существует разные трактовки понятия «офшор». Одни ученые склонны воспринимать такие зоны как территорию с низкими налогами, вторые — как особый финансовый центр, третьи — как некую компанию и т.д. Однако наиболее точным и в полной мере характеризующим их, по моему мнению, является следующее определение: офшор — это специальный инструмент государства, заключающийся в создании особых территорий или отведении всей площади на формирование наиболее легкого и необремененного высокими налогами ведения бизнеса иностранными компаниями, для дополнительного источника доходов. Стоит заметить, что главное отличие этих зон от зон свободной торговли заключается в контингенте, а также преимущественных сферах деятельности. Для офшорных зон характерна регистрация зарубежных компаний, а также проведение всевозможных финансовых операций, в то время как свободные, или, как еще их называют, особые, по большей мере ориентированы на ведение хозяйства в реальном секторе экономики.

Охарактеризовать офшорные зоны можно и с другой точки зрения: они созданы для воспроизводства денежных средств. Людям свойственно переносить нечто ценное или дорогое, в нашем случае капитал, в более защищенное и эффективное для развития место, то есть в офшорные зоны, тем самым истощая национальное богатство родины.

Почему же граждане, имеющие достаточно средств и ведущие предпринимательскую деятельность, предпочитают регистрировать свой бизнес на островных государствах?

Преимущества офшорных зон для бизнесмена значительно превышают недостатки. Из достоинств, в первую очередь, стоит выделить низкие налоги и присутствие льгот, что только способствует развитию коммерческой деятельности за счет дополнительной прибыли.

Во-вторых, многих привлекает простота регистрации и, конечно же, выход непосредственно на международный рынок. За счет конфиденциальности предпринимателям открывается полная свобода действий, а именно: хранение любых денежных масс на различных счетах мира, без указания источника; прямой доступ к тем же счетам с возможностью воспользоваться сбережениями в любое время.

В-третьих, отсутствие или минимальное требование к предоставлению финансовых отчетов, а также к проведению аудита. Отсутствие таможенных пошлин и многое другое.

С сожалением стоит отметить, что подавляющее число российских хозяйствующих субъектов предпочитают регистрировать свой бизнес не в своей стране, а за рубежом, в частности на Кипре и в Гонконге. Таким образом, отток капитала к концу лета 2017 года составил около 12,1 млрд долл.¹, что в переводе на российский рубль выйдет примерно на 701,8 млрд руб.

Однако проблема офшоризации экономики России занимает не только российских экспертов, но и иностранных. Так, был проведен анализ Национальным бюро экономических исследований США (NBER), после которого было выявлено, что на офшорных территориях находится сумма, достигающая 75% ВВП. Другими словами, более 60 трлн рублей находятся за пределами Российской Федерации².

Стоит добавить, что NBER делает следующее заключение: «объем состояния, хранимого богатыми русскими за рубежом — в Великобритании, Швейцарии, Кипре и других подобных офшорных центрах, — равен активам, хранимым всем населением России внутри страны». Говоря иначе, по словам экспертов, на счетах в офшорных зонах хранится примерно такое же количество денежных средств, сколько имеется в настоящее время у всего населения, что говорит об имущественном неравенстве и расслоении населения.

Согласно показателям 2012–2016, дефицит бюджета неукоснительно растет: 2012–39,4 млрд руб., 2013–323,0 млрд руб., 2014–334,7 млрд руб., 2015–1961,0 млрд руб., 2016–2956,4 млрд руб.³ Это обусловливается, в первую очередь, тем, что Российская Федерация по большей части ориентирована на импорт товаров и продуктов и сбыт сырья в колоссальных размерах, что заведомо является гу-

¹ Отток капитала из России почти удвоился — 11 сентября 2017 // LENTA.RU Экономика [Электронный ресурс] — URL: <https://lenta.ru/news/2017/09/11/outflow2/>

² Богатые россияне вывели в офшоры более триллиона долларов — 23 августа 2017 // LENTA.RU Экономика [Электронный ресурс] — URL: <https://lenta.ru/news/2017/08/23/offshore/>

³ Информация официального сайта Министерства финансов Российской Федерации [Электронный ресурс] — Документ. Ежегодная информация об исполнении федерального бюджета — данные с 1 января 2006 г. — URL: https://www.minfin.ru/ru/document/?id_4=80041

бительным для такой большой страны. Во-вторых, это объясняется как раз-таки уже скопившимся капиталом на счетах в иностранных банках.

Регистрация отечественных компаний не на территории нашей страны является угрозой национальной экономике, так как впоследствии она недополучает с них должных налогов. В том числе к угрозам можно отнести финансовое мошенничество и невозможность отследить истинного исполнителя финансовых преступлений, поскольку государственным службам не предоставляется необходимая информация по поводу директоров, учредителей, зачастую по причине отсутствия или сокрытия данных на счет главного офиса, а возможно и некоторых филиалов. Таким образом, не исключено, что офшорные компании могут использоваться в качестве компонента механизма легализации криминальных фондов. Но, несмотря на привлекательные условия офшорных зон, исследование рейтинга РБК 500 показало, что из 500 крупнейших по выручке компаний на территории Российской Федерации на 2015 год было зарегистрировано 239 компаний (47,8%), а в офшорных зонах — 222. Однако, если исключить государственные компании, то счет становится неутешительным для государства: частный сектор набирает 152 компании, а офшоры — 222¹. Исходя из исследования можно сделать вывод, что ситуация не критическая, но она по-прежнему требует к себе внимания и вмешательства государства по борьбе оттока капитала и его возврату.

Очевидно, что необходимо совершенствовать комплекс мер по противодействию оттока капитала в офшоры. В частности, в 2016 году появился закон об амнистии капиталов и закон о Контролируемых иностранных компаниях (КИК)², в котором был введен механизм налогообложения иностранных компаний, в том числе ориентированных на офшорные зоны, а также была отмечена отмена двойного налогового обложения и признание компаний налоговыми резидентами Российской Федерации. В отношении иностранных компаний пересмотрена и установлена налоговая база в соответствии с российскими налогами на период с 2015 года. Закон по-прежнему не запрещает компаниям регистрировать свой бизнес в офшорах, но прибавляет несколько пунктов относительно обязанностей налогоплательщиков.

¹ Валерий И. Россия или офшор: где зарегистрировано 500 крупнейших компаний страны — 8 октября 2015 // РБК [Электронный ресурс] — URL: <https://www.rbc.ru/business/08/10/2015/561583d49a794756766bfe4f>

² Федеральный закон «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации (в части налогообложения прибыли контролируемых иностранных компаний и доходов иностранных компаний)» принят Государственной Думой 18 ноября 2014 года и одобрен Советом Федерации 19 ноября 2014 года [Электронный ресурс]. — URL: https://offshore4you.com/static/additional_services/zakon-o-kik.pdf

Данные меры поспособствовали уменьшению чистому оттоку капитала и сокращению использования офшоризированных зон. Таким образом, после девальвации рубля в 2014 году вывоз национального богатства значительно сократился: с 57,5 млрд долл. в 2015 году, до 9,6 млрд долл. к концу лета 2016 года¹.

Законы повлияли, в том числе, и на сомнительные операции, посредством которых происходит трансферт капитала, например, ложное кредитование, ложное страхование, ложное предоставление услуг и т.д. Так в период с 2007 по 2013 гг. оборот таких операций составил 27–35 млрд долл. на каждый год, в 2014 г. снизился до 9 млрд долл., в 2015 г. — до 1,5 млрд долл., а к концу лета 2016 г. — 0,6 млрд долл. Как мы видим, происходит значительное снижение утечки капитала и увеличение нежелания людей прибегать к таким операциям, что, несомненно, является положительным результатом вмешательства государства.

По окончании 2015 года ФНС РФ получила около 7000 уведомлений об участии в КИК. Однако некоторые офшорные компании, по большей мере принадлежащие государственным компаниям, а также принимающие участие в государственных закупках, были перерегистрированы в России. Это говорит о том, что сама власть и компании с долей акций государства показывали не самый лучший пример для частных предприятий.

В последствии подписан закон о запрете государственных закупок в офшорных зонах, а также был принят ряд других мер административного характера.

Само собой, нельзя с абсолютной уверенностью говорить о том, что офшорные зоны являются источником дестабилизации национальной экономики, но их точно можно считать одним из факторов, имеющих негативное воздействие на состояние защищенности. Они соответствуют трем критериям угрозы: во-первых, угрожают нашим экономическим интересам и имеют влияние на нашу экономику; во-вторых, имеют определенную направленность в сторону реализуемых нами экономических интересов; в-третьих, имеют негативное влияние на соответствующие экономические интересы и экономику в целом.

Также офшорные зоны в какой-то степени представляются нашими конкурентами, которые заманивают отечественный бизнес отсутствием барьеров, препятствий для его развития и благоприятными условиями. Государство страдает от недополучения колоссальных объемов налоговых поступлений, в связи с чем при распределении федерального бюджета приходится выделять меньше средств в ту или иную сферу жизнедеятельности. К тому же популярность офшорных зон помогла нам «раскрыть глаза» на несовершенство законодательной базы.

¹ Хейфец Б. А. Деофшоризация российской экономики: процесс пошел — 31 октября 2016 // Информационное агентство REGNUM [Электронный ресурс]. — URL: <https://regnum.ru/news/2199754.html>

Что касается рекомендаций, помимо усовершенствования законодательной базы, стоит обратить внимание на рекомендации по борьбе с отмыванием денег, предоставленные Financial Action Task Force on Money Laundering (FATF), Организацией Экономического Сотрудничества и Развития (ОЭСР) и другими международными организациями.

FATF активно призывает наладить в стране эффективный режим по противодействию легализации преступных доходов и к борьбе по отмыванию денег. В документе выделяют 4 пункта (А — правовые системы, В — меры для финансовых и нефинансовых организаций, С — институциональные и прочие меры, D — международное сотрудничество), в которых в целом уже содержатся 40 рекомендаций. Например, уделяется внимание финансовой системе с целью обеспечения прозрачности расчетов. ОЭСР же в большей мере делает упор на разработку международных налоговых стандартов.

Таким образом, Россия активно вступила на путь деофшоризации национальной экономики и активно борется с оттоком капитала. Необходимо усовершенствовать условия для ведения бизнеса для предпринимателей, создать для них благоприятный климат и институты правовой защиты, ужесточить наказание за деятельность, противоречащую законам Российской Федерации. Проведение и развитие политики по устранению этой угрозы сможет поднять нашу страну на новый уровень развития. Мы сможем не только преодолеть порог дефицита, но и вложить вернувшийся капитал в малоразвитые отрасли, улучшить качество жизни, повысить конкурентоспособность и т.д. Но, само собой, ничего из этого не произойдет без должного вмешательства государства, которому необходимо привлекать высококвалифицированных специалистов к эффективной борьбе с чрезмерным влиянием офшорных зон и созданию механизмов по регулированию этого процесса.

Гургулия А.А.
аспирант ИПиНБ РАНХиГС

Проблема соотношения законов Российской Федерации, регулирующих особый порядок осуществления предпринимательской деятельности на специально отведенных территориях (ТОСЭР, ОЭЗ, СЭЗ, ЗТР)

Аннотация: В статье рассматриваются законы, в том числе, принятые относительно недавно, регулирующие особый порядок осуществления предпринимательской деятельности на территории Российской Федерации. Автором определяются базисные положения законов, которые подлежат сравнению, дается качественная их характеристика.

Ключевые слова: предпринимательская деятельность, территории, особый режим, инвестиции, резиденты.

Территории, на которых осуществляется особый режим предпринимательской деятельности, не являются новым явлением ни для зарубежных стран, ни для отечественного правопорядка. В России современная история территорий со специальным режимом осуществления предпринимательской деятельности начинается в 90-е годы XX века, когда путем принятия подзаконных нормативно-правовых актов отдельно по каждой территории были созданы первые свободные экономические зоны (далее — СЭЗ), зоны свободной торговли или свободные таможенные зоны. Позднее упоминание СЭЗ появилось в Законе РСФСР от 4 июля 1991 г. № 1545-1 «Об иностранных инвестициях в РСФСР»¹. Затем норма о СЭЗ появилась в Федеральном законе от 13 октября 1995 г. № 157-ФЗ «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности»², в котором указывалось на перспективы принятия федерального закона о СЭЗ. С 1996 по 1999 год были приняты три таких Федеральных закона: в отношении Особых экономических зон в Калининградской³ и Магаданской⁴ областях и Центра международного бизнеса «Ингушетия»⁵, которые установили особые режимы предпринимательской и инвестиционной деятельности (налоговые льготы, применение режима свободной таможенной зоны, ускоренный и упрощенный порядок регистрации резидентов, договорный характер отношений в области привлечения инвестиций и др.) для своих резидентов.

С развитием инвестиционного законодательства появился общий Федеральный закон от 22 июля 2005 г. № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации»⁶ (далее — Закон об ОЭЗ), который предусмотрел возможность создания четырех типов особых экономических зон (далее — ОЭЗ) для развития различных отраслей экономики: промышленно-производственной, туристско-рекреационной, технико-внедренческой и портовой.

Следующей попыткой законодателя создать территорию со специальным режимом осуществления предпринимательской деятельности был Федеральный закон от 28 сентября 2010 г. № 244-ФЗ «Об инновационном центре «Сколково»»⁷ (далее — Закон о Сколково), который,

¹ Ведомости.— 1991. № 29. — Ст. 1008.

² СЗ РФ.— 1995. № 42. — Ст. 3923.

³ Федеральный закон от 22.01.1996 № 13-ФЗ «Об Особой экономической зоне в Калининградской области» // СЗ РФ.— 1996. № 4. — Ст. 224 (утратил силу).

⁴ Федеральный закон от 31.05.1999 № 104-ФЗ «Об Особой экономической зоне в Магаданской области» // СЗ РФ.— 1999. № 23. — Ст. 2807.

⁵ Федеральный закон от 30.01.1996 № 16-ФЗ «О Центре международного бизнеса «Ингушетия»» // СЗ РФ.— 1996. № 6. — Ст. 491 (утратил силу).

⁶ СЗ РФ.— 2005. № 30 (ч. II). — Ст. 3127.

⁷ СЗ РФ.— 2010. № 40. — Ст. 4970.

несмотря на наличие уже существующего инструмента для развития инноваций — ОЭЗ технико-внедренческого типа, предложил новый инструмент такого развития, а именно инновационный центр, для которого были установлены свои уникальные правила функционирования вплоть до особенностей осуществления медицинской и образовательной деятельности на его территории.

Спустя год отдельным Федеральным законом от 3 декабря 2011 г. № 392-ФЗ «О зонах территориального развития в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹ (далее — Закон о ЗТР) была создана очередная форма территории со специальным режимом осуществления предпринимательской деятельности — зона территориального развития (далее — ЗТР), на этот раз для поднятия экономики отстающих регионов страны путем предоставления мер государственной поддержки резидентам.

С 1 января 2015 г. вступил в силу Федеральный закон от 29 ноября 2014 г. № 377-ФЗ «О развитии Крымского федерального округа и свободной экономической зоне на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя»² (далее — Закон о СЭЗ Крыма).

С 31 марта 2015 г. вступил в силу Федеральный закон от 29 декабря 2014 г. № 473-ФЗ «О территориях опережающего социально-экономического развития в Российской Федерации» (далее — Закон о ТОСЭР), установив особенности правового регулирования осуществления предпринимательской и инвестиционной деятельности на территории опережающего социально-экономического развития (далее — Территории, ТОСЭР).

С 12 октября 2015 г. вступил в силу Федеральный закон от 13 июля 2015 г. № 212-ФЗ «О свободном порте Владивосток» (далее — Закон о СП Владивосток), который создает первый в современной России свободный порт — свободный порт Владивосток (далее — СП Владивосток), отметим — при наличии существующего механизма портовой СЭЗ.

Правовой режим ТОСЭР представляет собой установленный в границах Территории благоприятный режим осуществления предпринимательской и инвестиционной деятельности, выраженный, в частности, в налоговых льготах, особых таможенных процедурах, льготах по аренде земли и др. Установление особого правового режима характерно для всех подобных территорий ОЭЗ, ЗТР, Сколково, СЭЗ Крыма, СП Владивосток.

Под ТОСЭР понимается часть территории субъекта Российской Федерации, включая закрытое административно-территориальное

¹ СЗ РФ. — 2011. № 49 (ч. 5). — Ст. 7070.

² СЗ РФ. — 2014. № 48. — Ст. 6658.

образование (ЗАТО), на которой в соответствии с решением Правительства Российской Федерации установлен особый правовой режим осуществления предпринимательской и иной деятельности в целях формирования благоприятных условий для привлечения инвестиций, обеспечения ускоренного социально-экономического развития и создания комфортных условий для обеспечения жизнедеятельности населения.

В целом, данное определение во многом схоже с определениями иных типов территорий со специальным режимом осуществления предпринимательской деятельности (ОЭЗ, ЗТР, СЭЗ Крыма, Сколково, СП Владивосток). При этом, если ЗТР создавались с целью поддержки слабых дотационных регионов и сокращения различий в уровне социально-экономического развития субъектов Российской Федерации, то ТОСЭР призваны быть локомотивом в развитии экономики всей страны. СЭЗ Крыма, СП Владивосток, а также ОЭЗ в Калининградской и Магаданской областях, в свою очередь, имеют более узкие цели регионального социально-экономического развития в отношении конкретных субъектов Российской Федерации.

Следует обратить внимание и на субъектный состав вышеуказанных законов. В Законе о ТОСЭР содержится определение уполномоченного федерального органа ТОСЭР, который представляет собой федеральный орган исполнительной власти, так же и в Законе об ОЭЗ; а управляющая компания есть акционерное общество, которое определено Правительством Российской Федерации в целях осуществления функций по управлению ТОСЭР и сто процентов акций которого принадлежит Российской Федерации, и (или) дочернее хозяйственное общество, которое создано с участием такого акционерного общества. Создание управляющей компании характерно для модели управления территорией со специальным режимом осуществления предпринимательской деятельности. Так, управляющая компания является важным элементом организации управления в ОЭЗ, Сколково и СП Владивосток, а в ЗТР и СЭЗ Крыма управляющая компания не создается. Резидентом ТОСЭР может выступать как индивидуальный предприниматель, так и являющееся коммерческой организацией юридическое лицо, за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий. Отметим, что индивидуальные предприниматели могут выступать резидентами территорий со специальным режимом осуществления предпринимательской деятельности не во всех юрисдикциях и не в каждом типе ОЭЗ в Российской Федерации. Так, резидентами промышленно-производственной и портовой зоны может быть только коммерческая организация (кроме унитарного предприятия), тогда как резидентами туристско-рекреационной и технико-внедренческой зоны — как коммерческая организация (кроме унитарного предприятия), так и индивидуальный предприниматель. Резидентом ОЭЗ в Калининградской области может быть только юридическое лицо,

а резидентом в Магаданской области может быть как индивидуальный предприниматель, так и юридическое лицо. Государственные и муниципальные унитарные предприятия не могут выступать резидентами по общему правилу в ОЭЗ и СП Владивосток, однако такое ограничение отсутствует в отношении коммерческих организаций, которые могут стать резидентами ЗТР, участниками СЭЗ Крыма или Сколково.

Таким образом, можно сказать, что в отличие от других специальных территорий, на ТОСЭР могут осуществлять предпринимательскую деятельность и юридические лица, и индивидуальные предприниматели, что опять-таки подчеркивает либеральный подход в отношении ТОСЭР.

Важно отметить, что Законом о ТОСЭР установлено два запрета на создание ТОСЭР. Во-первых, ТОСЭР не может создаваться в границах ОЭЗ или ЗТР. Во-вторых, в состав ТОСЭР не может входить ОЭЗ или ЗТР. В-третьих, согласно п. 2 ст. 4 Закона о СП Владивосток, ТОСЭР не может относиться к СП Владивосток. Вероятно, вводя подобные запреты, законодатель руководствовался тем, что резиденты указанных территорий могут претендовать приблизительно на аналогичные льготы и привилегии, находясь под действием разных правовых режимов, а также во избежание дублирования или суммирования мер государственной поддержки.

Следует обратить внимание на временные рамки с момента подачи заявки заинтересованным лицом до момента заключения с ним соглашения. В Законе о ТОСЭР общий суммарный срок на принятие заявки, ее рассмотрение и вынесение решение по ней не превышает одного месяца, что в три раза меньше, чем, к примеру, в Законе об ОЭЗ. Так же в Законе о ТОСЭР можно проследить тенденцию к уменьшению бюрократических моментов в отношении инвестора и внедрению принципа «одного окна», чего не скажешь о Законе об ОЭЗ.

В Законе о ТОСЭР так же указывается, что существование ТОСЭР прекращается по решению Правительства Российской Федерации по предложению уполномоченного федерального органа в двух случаях, которые являются стандартными для досрочного прекращения территорий со специальным режимом осуществления предпринимательской деятельности (ч. 7 ст. 6 Закона об ОЭЗ, ч. 4 ст. 9 Закона о ЗТР, ч. 2 ст. 9 Закона о СЭЗ Крыма) — ТОСЭР прекращается, если была доказана ее экономическая нецелесообразность или если того требуют интересы общества и государства.

Резюмируя все вышеизложенное, можно сделать вывод, что в 2014 году законодатель создает сразу две, а в 2015 году еще одну новую форму особых территорий (СЭЗ Крыма, ТОСЭР, СП Владивосток), отвергая возможность использования действующих механизмов. Все три территории, как и ЗТР, относятся к территориям ускоренного социально-экономического развития и имеют похожие правовые ре-

жимы осуществления предпринимательской и инвестиционной деятельности. Как указывается в пояснительной записке к законопроекту о ТОСЭР, в целях создания и обеспечения конкурентных условий деятельности территорий учитывается международный опыт наиболее успешных аналогичных территорий в странах Азиатско-Тихоокеанского региона, таких как Южная Корея, Китай, Сингапур. Вероятно, логика законодателя и кроется тут: принятие этого закона можно объяснить выбранным курсом и заимствованием опыта функционирования подобных территорий в азиатских странах, нежели как это было в отношении ОЭЗ, СЭЗ и ЗТР, природа которых больше тяготеет к западной модели функционирования.

Газизов Д.Н.

студент ИПиНБ РАНХиГС

Регулирование деятельности микрофинансовых организаций в контексте экономической безопасности

Аннотация: Автор рассматривает проблему микрофинансирования, ее влияние на экономическую безопасность. Анализируется законодательная база, регулирующая меняющийся рынок микрозаймов. Определяются важные проблемы становления микрофинансовых организаций и их развития.

Ключевые слова: микрофинансирование, микрофинансовая организация, регулирование.

В последние годы бесконтрольно быстро растущие объемы микрофинансирования в Российской Федерации стали фактической угрозой экономической безопасности как для населения, так и государства в целом. В этой связи назрела необходимость ужесточения регулирования деятельности микрофинансовых организаций (МФО) со стороны мегарегулятора, функции которого с 2013 года выполняет Банк России.

Идеи микрофинансирования стали весьма популярны в 1970-х годах. Начало данного направления положил Мухаммад Юнус, предприниматель из Бангладеш. Для борьбы с бедностью и в целях стимулирования экономического роста он первый кто стал предоставлять в долг собственные средства физическим лицам при условии, что они будут потрачены не на потребительские нужды, а на развитие собственного дела. Также он развивал принцип коллективных займов, итоги превзошли все ожидания, количество невозвратов было минимальным, а новые предприниматели быстро вставали на ноги. С тех пор микрофинансирование получило большую известность как инструмент борьбы с бедностью, а Мухаммад Юнус получил Нобелевскую премию мира в 2006 году.

Широкое развитие идеи микрофинансирования получили и в России в начале 2000-х годов, однако, условия подобных займов оказались далеки от понятий социальной справедливости. Фактически уже в 2010 году было положено начало правового регулирования микрофинансирования.

В зависимости от целей и размеров микрозаймы разделяют на три вида:

1. Микрозаймы для предпринимателей.

Займы в размере до одного миллиона рублей на начало ведения, поддержку и развитие малого бизнеса. Такой заем может быть выдан как юридическому лицу, так и индивидуальному предпринимателю.

Такие займы позволяют предпринимателям начать бизнес, пополнить оборотные средства, покрыть кассовые разрывы, закупить новое оборудование или арендовать дополнительные площади.

Обычно предпринимательские займы выдаются на срок от одного года до трех лет, как правило, без залога и по небольшому перечню запрашиваемых документов.

2. Потребительские микрозаймы.

Займы, выдаваемые гражданам (физическим лицам) на личные нужды на относительно длинный срок. Чаще всего потребительский заем берут на покупку крупной бытовой техники, срочный ремонт автомобиля или жилья, лечение, туризм, обучение или другие нужды.

Как правило, МФО предлагают такие займы на срок от одного до шести месяцев, однако их возможно оформить и на срок до двух лет. Возврат потребительского займа обычно происходит несколькими (аннуитетными) платежами.

3. Микрозаймы «до зарплаты».

Займы, выдаваемые гражданам (физическим лицам) на личные нужды на очень короткий срок. Такие займы обычно берут в случае срочных и непредвиденных трат или задержек ежемесячных выплат зарплаты. Проценты по таким займам выше, чем по потребительским займам и кредитным картам. Их преимущество в скорости и простоте оформления, однако следует обращать внимание на высокую процентную ставку. Брать такой заем имеет смысл, если вы уверены в том, что точно сможете его отдать, а выгода от его использования перевесит понесенные затраты¹.

Как правило, срок такого займа составляет от семи до тридцати дней, а сумма — около половины месячного дохода заемщика. Возврат займа «до зарплаты» и процентов за пользование деньгами происходит единым платежом в последний день срока, обозначенного в договоре.

¹ Микрофинансирование // Официальный сайт Банка России. — URL: http://www.cbr.ru/finmarket/protection/finprosvet/finpotreb/m_microfinance/

У нас стали широко известны «займы до зарплаты», механизм которых достаточно прост: небольшие займы (до 30000) предоставляются без проверок кредитоспособности заемщика под очень высокий процент (2%), размер которого указывается в расчете в день. Особо активны такого рода микрофинансовые организации стали в регионах с низким уровнем развития банковской инфраструктуры и низким уровнем финансовой грамотности населения

Так в 3 января 2011 года вступил в силу Федеральный закон от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях»¹. В законе установлены правовые основы осуществления микрофинансовой деятельности, определение порядка регулирования деятельности и надзора за их деятельностью.

Важно отметить, что для легитимного микрокредитования МФО было достаточно войти в реестр микрофинансовых организаций, никакой лицензии для деятельности не требовалось, также удивительным фактом было, что регулятором для них выступал не Банк России, а Федеральная служба по финансовым рынкам (ФСФР).

За последние 6 лет был внесен ряд серьезных изменений в Федеральный закон от 2.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях»:

1. В части 2 статьи 14 теперь раскрыта роль Банка России в регулировании деятельности и надзора за деятельностью микрофинансовых организаций.

2. Изменение пункта 9 части 1 статьи 12. Для микрофинансовых организаций предусмотрен запрет на начисление заемщику — физическому лицу процентов по договору потребительского займа, если сумма начисленных по договору процентов достигнет трехкратного (вместо старого четырехкратного) размера суммы займа. Данное нововведение получило название «4-х», на каждый взятый в заем рубль могут начислить не более 3-х рублей, на момент возврата сумма неустойки и основного долга не превысит 4-х рублей.

Данное изменение направлено на поддержку потребителя, который по разным причинам не может вовремя вернуть так называемый заем «до зарплаты», но помимо защиты также сообщает кредиторам, что бизнес-модели, в которых просрочка дает высокую прибыль, являются неприемлемыми с точки зрения регулятора.

3. Разделение МФО на категории:

- микрофинансовые компании (МФК), которым дано право вести деятельность по кредитованию населения, а также привлекать денежные ресурсы со стороны для осуществления такой деятель-

¹ Федеральный закон от 02.07.2010 № 151-ФЗ «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях» // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_102112/

ности, в том числе возможен выпуск облигаций, как инструмент инвестирования. Максимальная сумма займа, которая может выдать МФК составляет 1 млн руб., что превышает в 2 раза возможную сумму займа у микрокредитной компании. Гражданин может инвестировать в МФО, не являясь при этом учредителем, сумму от 1 млн 500 тыс. руб. по договору займа. Данный механизм направлен на отсеечение неквалифицированных инвесторов.

- микрокредитные компании (МКК), которые смогут вести микрофинансовую деятельность, но без привлечения денежных средств посторонних лиц. Это могут сделать только учредители (акционеры) таких компаний, что является одним из важнейших отличий и ограничений МКК по сравнению с МФК. На выпуск облигаций наложен запрет, а максимальная сумма займа составляет 500 тыс. руб.

С ростом популярности, микрокредитование перешло и в интернет, но законодательство установило единые правила онлайн кредитования:

- 1) Право выдавать онлайн-займы будет дано только крупным микрофинансовым организациям, которые смогут получить статус микрофинансовой компании. Для этого их капитал должен быть не менее 70 млн рублей, и они должны соответствовать ряду других требований.
- 2) Сумма онлайн-займов ограничена 15 тыс. руб., чтобы не создавать больших рисков для всех сторон.
- 3) Для идентификации клиентов микрофинансовые компании будут привлекать банки, имеющие генеральную лицензию, удовлетворяющие жестким требованиям.

Количество МФО, работающих на рынке, за год сократилось на 512. В результате по итогам 2015 года реестр МФО включал 3688 организаций, что на 12,2% меньше значения показателя годом ранее.

Ужесточение требований банков к заемщикам способствовало их перетоку из банковского сектора в МФО. За 2015 год было заключено на 29,9% больше договоров (11,32 млн договоров), чем в 2014 году. Объем микрозаймов, выданных в 2015 году, вырос на 6,5% по сравнению с предыдущим годом и составил 139,9 млрд руб. Увеличение общего объема выданных средств за 2015 год обусловлено ростом займов, приходящихся на основных клиентов — физических лиц (84,0%). Сумма займов, выданных физическим лицам, за год выросла на 11,7% (до 117,5 млрд руб.), количество договоров, заключенных с физическими лицами, увеличилось на 30,5% (до 11,27 млн договоров). Средняя сумма займа, выданная физическому лицу, снизилась с 12,2 до 10,4 тыс. руб. При этом объем выданных микрозаймов «до зарплаты» продемонстрировал значительный рост в 45,6% и достиг

значения в 62,8 млрд руб., средняя сумма микрозайма в данной категории выросла с 5,8 тыс. руб. до 6,7 тыс. руб.¹

Таким образом поступательное ужесточение регулирования деятельности МФО может рассматриваться как инструмент укрепления экономической безопасности.

Дзюзя Ш.В.

аспирант ИПиНБ РАНХиГС

Соотношение обязательства и договора в ГК РФ и ФГК: сравнительный анализ

Аннотация: В представленной статье рассматривается один из важнейших институтов гражданского права — обязательство. Определяется насколько тесно в теоретическом смысле данный институт соотносится с таким явлением как договор. Проводится сравнительное исследование норм Французского Гражданского Кодекса и Гражданского Кодекса Российской Федерации в части соотношения данных категорий.

Ключевые слова: обязательство, договор, предварительный договор, письмо о намерениях, оферта.

Система обязательственного права Франции характеризуется тесным сплетением института обязательства и договора. Титул III Книги III ФГК под названием «О договорах или о договорных обязательствах вообще» посвящен регулированию обязательственных и договорных правоотношений. В статье 1101 ФГК содержится следующее определение договора: «Договор есть соглашение, посредством которого одно или несколько лиц обязываются перед другим лицом или перед несколькими другими лицами дать что-либо, сделать что-либо, или не делать чего-либо»². В Гражданском Кодексе РФ понятие договора определено следующим образом: «Договором признается соглашение двух или нескольких лиц, об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей»³. Как видно из двух вышеприведенных определений, подходы к определению договора в праве Франции и России имеют существенное отличие. Если договор в праве Франции рассматривается, в первую очередь, как средство установле-

¹ Банк России. Обзор ключевых показателей микрофинансовых организаций. — 2015. № 4. — URL: http://www.cbr.ru/finmarkets/files/supervision/review_mfo_110516.pdf

² Французский Гражданский Кодекс 1804 года с позднейшими изменениями до 1939 года, перевод И. С. Перетерского, юридическое издательство НКЮ ССР. — М., 1941. — С. 254.

³ ГК РФ. Части первая, вторая, третья и четвертая. — М.: Проспект, 2016. — С. 189.

ния обязанностей, то в праве России договор имеет значение, прежде всего, в качестве соглашения, преследующего **определенный правовой результат**. Несмотря на достаточно ясное определение договора, и его подробной классификации, в Гражданском Кодексе Франции не закреплено общего определения обязательства. Так Отделение III Титула III под названием «О силе (effet) обязательств» в статье 1134 устанавливает: «Соглашения, законно заключенные, занимают место закона для тех их заключил. Они могут быть отменены лишь по взаимному согласию сторон или по причинам, в силу которых закон разрешает отмену [обязательства]...»¹. Отсюда вытекает, что в гражданском кодексе не проводится четкой границы между договором и обязательством, а порой данные понятия используются как синонимы, в ряде случаев заменяя друг друга. **При этом** в Отделении II рассматриваемого кодекса в статье 1136 следующим образом определено «обязательство дать»: «Обязательство дать [что-либо] включает в себя обязательство предоставить вещь и сохранять ее до предоставления, под страхом ответственности за убытки перед кредитором»; а в статье 1142 обязательство сделать что-либо или не делать чего-либо: «Всякое обязательство сделать или не делать приводит к возмещению убытков в случае неисполнения со стороны должника»². Как видно, понятие обязательства здесь дается не в качестве совокупности определенных характерных признаков, а как определенные правовые действия и последствия. В РФ понятие обязательства достаточно ясно закреплено в Гражданском Кодексе. В статье 307 Раздела III ГК РФ сказано: «В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности». Здесь необходимо отметить, что определение обязательства, содержащееся в ГК РФ, наиболее близко по смыслу определению договора, данного в ГК Франции. Для того, чтобы понять каким образом можно соотносить и сравнить договорные и обязательственные правоотношения в РФ и Франции, попробуем наиболее ясно определить соотношение договора и обязательств в рассматриваемых правовых системах. Как было указано выше несмотря на то, что ГК Франции не закреплено общего определения обязательства, его теоретическая разработка проводилось рядом классиков французской цивилистики. В теории обязательственного права Франции содержится своеобразное понимание и определение обязательства. Так Е. Годеме определяет обязательство

¹ ГК РФ. Части первая, вторая, третья и четвертая. — С. 259.

² Там же. — С. 260.

следующим образом: «Право первого есть право требования, обременение второго есть обязательство»¹. Право требования кредитора Е. Годеме определяет как личное право кредитора. Обязательство понимается им как обязанность должника по отношению к кредитору: «Обязательство есть только одна сторона общественного явления, другой стороной которого является кредит. Обязательство — это кредит, рассматриваемый с юридической точки зрения; кредит—это обязательство, рассматриваемое с экономической точки зрения»². Среди характерных признаков обязательства Е. Годеме выделяет следующие: имущественная ценность, объем защиты, предоставляемый обязательственным отношениям, способы установления обязательств. Здесь необходимо также отметить, что способы установления обязательств в гражданском праве Франции тождественны способам установления вещных прав. Договор, направленный на передачу или установление вещного права на определенный телесный предмет, производит сам по себе перенесение или возникновение права³. Отсюда тесное переплетение права собственности и обязательства. Второе выступает в гражданском праве Франции лишь как инструмент, с помощью которого осуществляется перенесение вещных прав. Отсюда вытекает и логика построения всей системы Гражданского Кодекса Франции. Книга 3 ФГК под названием «О различных способах, которыми приобретается собственность», наряду с наследованием (Титул I «О наследовании») и дарением (Титул II «О дарениях между живыми и о завещаниях»), включает в себя и договор, и обязательство как способы перенесения права собственности (Титул III «О договорах и договорных обязательствах вообще»). Если же брать во внимание идею построения ГК РФ, то здесь можно увидеть достаточно ясное и недвусмысленное деление вещного и обязательственного права. Раздел II ГК РФ посвящен целиком регламентированию права собственности и других вещных прав. Раздел III ГК РФ, в свою очередь, обязательственному праву, тесно связанному с предыдущим, однако он же представляет собой обособленный блок общественных отношений. Так как вещные права и обязательственные довольно четко отделены в гражданском праве России, то логично предположить, что включение в ГК общих норм, определяющих сущностные характеристики каждого из рассматриваемых институтов, явилось наиболее оптимальным условием для кодификации ГК РФ. В свою очередь, в гражданском праве Франции не проводится четкого разграничения вещного и обязательственного прав, а обязательство рассматривается не только в тесной взаимосвязи с договором, а, порой, и как синоним

¹ Годеме Е. Общая теория обязательств: пер. с французского И Б. Новицкого. — М.: Юридическое Издательство Министерства Юстиции СССР, 1948. — С. 10.

² Там же. — С. 19.

³ Годеме Е. Указ. соч. — С. 25.

договора. Такое построение правовых институтов и норм гражданского кодекса, обусловлено, прежде всего, тем, что право собственности, как центральный институт вещного права, занимает одно из главенствующих мест в общей системе гражданского права Франции.

Для наиболее наглядного примера возможно сравнение статьи 429 ГК РФ, содержащей определение предварительного договора, а также условия его заключения. Статья 429 ГК РФ дает следующее определение предварительного договора: «По предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором»¹. Предварительный договор рассматривается здесь как договор, имеющий организационный характер. Содержащееся в ГК РФ указание на то, что речь идет о заключении договора о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг, без каких-либо оговорок, свидетельствует о том, что предварительный договор может предшествовать заключению основного договора любого типа (вида)². Необходимо отметить, что предварительный договор не влечет прав и обязанностей по отношению к предмету договора, кроме как обязанности заключить основной договор, а значит, данный договор не создает права на имущество. ГК выдвигает также требования к условиям рассматриваемого договора. К ним относится предмет, а также условия основного договора. Теперь же снова обратимся к статье 1101 ФГК, содержащей определение договора. При этом необходимо отметить, что определения предварительного договора ГК Франции не дает. В комментарии к статье 1101 ФГК в качестве одного из основных «принципов» указаны предварительные договоры. В данном «принципе» содержится такое определение, как письмо о намерениях: «Несмотря на свой односторонний характер, письмо о намерениях может, в зависимости от выбранных формулировок, если оно было принято его получателем и предусматривает взаимные намерения сторон, формировать в отношении лица, подписавшего такое письмо, договорное обязательство сделать какое-либо действие, либо воздержаться от его совершения, и даже накладывать на сторону обязательство достижения определенного результата (обязательство результата). И именно судья должен с учетом положений письма о намерениях, и, не ориентируясь, только на заголовок документа, дать верную квалификацию такому акту (Cass.com. 21 dec. 1987: Bull. I, n° 330)»³. Однако, здесь скорее, налицо сходство с понятием оферты, закрепленной в статье 435 ГК РФ: «Офертой признается адресованное одному

¹ *Годеме Е.* Указ. соч. — С. 192.

² Постатейный Комментарий к Разделу III «Общая часть обязательственного права» / под ред. д.ю.н., проф. Л. В. Санниковой. — 298 с. — С. 240.

³ Французский гражданский кодекс: учебно-практический комментарий. — М.: Проспект, 2008. 752 с. С. 433.

или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора»¹. К соглашению, имеющему своим предметом заключение в дальнейшем договора, предусматривающего обязательство заключить договор и наиболее соотносимом с определением предварительного договора, данного в ГК РФ, можно отнести лишь соглашение о купле-продаже, предусмотренного статьей 1589 ФГК. Она гласит: «Обещание продажи равносильно самой купле-продаже, если обе стороны достигли взаимного согласия относительно ее предмета и цены»². Как видно из приведенного, при согласовании существенных условий договора, обещание приравнивается к договору, с вытекающими отсюда последствиями. Однако, если в ФГК предварительный договор применяется лишь к договору купли-продажи, причем, преимущественно к договорам купли-продажи недвижимости, то сфера применения предварительного договора в ГК РФ намного шире, так как распространяется, в целом, на все виды договоров. Данное отличие обусловлено, на наш взгляд принципиальными отличиями построения норм ГК РФ и ФГК. Ограничение сферы применения предварительного договора в ФГК обусловлено тем местом, которое в нем занимает институт собственности. Ведь одним из основных договоров, опосредующих переход права собственности, выступает, именно, купля-продажа.

Дричик С.С.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Малое и среднее предпринимательство в России: проблемы социально-экономического развития

Аннотация: В статье рассматривается малое и среднее предпринимательство как важный элемент, влияющий на устойчивость экономики и социальной сферы в нашей стране. Приведены данные о количестве российских малых и средних предприятий и представлена структура малого и среднего бизнеса. Перечислены основные проблемы на пути развития малого и среднего предпринимательства. Также даются некоторые рекомендации по их решению.

Ключевые слова: малый и средний бизнес, экономика, налоги.

Малое и среднее предпринимательство — это основа современной рыночной экономики. Именно наличие малого и среднего предпринимательства делает экономику страны более устойчивой. Постоянное

¹ ГК РФ — С. 198.

² Французский гражданский кодекс — С. 550.

увеличение темпов внедрения новаций, маневренность технологических изменений, внедрение различных изобретений, стремительный рост сферы услуг, занятости, сильная конкуренция — все это и определяет вклад малых и средних предприятий в экономику нашей страны. Эти и другие социальные и экономические функции малого и среднего предпринимательства ставят его развитие в ряд важнейших государственных задач, делают его важной частью преобразования экономики Российской Федерации.

В 2017 году Всемирный банк и Международная финансовая корпорация опубликовала аналитический доклад, в котором был представлен рейтинг стран мира по показателю создания ими благоприятных условий ведения бизнеса. В рамках данного проекта была проанализирована деятельность малых и средних компаний на протяжении всего жизненного цикла организации — от создания до ликвидации. Согласно представленным данным, Россия в рейтинге находится лишь на 40 месте (за минувший год Россия улучшила условия ведения бизнеса лишь по двум из 10 показателей, рассматриваемых в исследовании), значительно уступив таким странам как США, Германия, Япония, Франция, Великобритания и др. Данные свидетельствуют о наличии достаточно серьезных проблем, которые не позволяют развиваться данному сектору экономики активнее. Несомненно, существует ряд отличий в ведении бизнеса в странах с наиболее развитой системой ведения бизнеса и в России. Несмотря на различия в ментальности представителей бизнеса и отличия в системе взаимодействия с государством, многое из зарубежного опыта может быть доработано и использовано в нашей стране.

Актуальность данной темы обусловлена тем, что, во-первых, развитие малого и среднего предпринимательства является главным условием становления конкурентной рыночной среды, от которой зависит эффективная антимонопольная политика и успешные рыночные преобразования. А, во-вторых, малое и среднее предпринимательство не получило в России достаточного развития и не в полной мере оказывает влияние на развитие народного хозяйства, решение социальных проблем, увеличение численности занятых работников. Стоит отметить, что малый бизнес достаточно прост в управлении, очень гибок, а также он легко адаптируется к экономическим изменениям и различным финансовым колебаниям. Следовательно, необходимо рассмотреть способы поддержки малого и среднего бизнеса для более динамичного развития данного сектора экономики¹.

¹ Мосина Л. А., Королева Ю. С. Актуальные проблемы малого и среднего предпринимательства в России // Вестник Нижегородского университета им. Н. И. Лобачевского. — 2010. № 3(2). — С. 548–551.

Согласно данным Федеральной налоговой службы, на 10 октября 2017 г. в России зарегистрировано 5,8 млн субъектов малого и среднего бизнеса. Вклад в экономику данного сектора составляет около 25% от общей численности занятых и общего объема оборота продукции и услуг, которые производятся предприятиями по стране. Значительное число субъектов малого и среднего предпринимательства составляют индивидуальные предприниматели (приблизительно 62,8%). Оставшаяся часть — юридические лица, из них 32,7% — это микропредприятия, 4,2% — малые предприятия. Несущественна доля средних предприятий, которая составляет 0,3%¹.

Основными видами деятельности малых и средних предприятий являются оптовая и розничная торговля — 40%, операции с недвижимым имуществом, аренда и предоставление услуг — 21%. Следовательно, основная часть малых и средних предприятий России занимается торговлей, предоставлением услуг и сервисом — более 60%. А значит, структура малого и среднего предпринимательства далека от той, которая может способствовать экономическому росту, развитию здоровой конкуренции, расширению количества рабочих мест и формированию высокотехнологичных направлений.

Стоит отметить, что нередко малые предприятия работают намного эффективнее, чем крупные фирмы. На это влияет сложная система управления, которая из-за большого количества уровней коммуникации, зачастую негативно влияет на деятельность организации.

К основным препятствиям развития малого и среднего предпринимательства можно отнести проблему финансирования, несовершенство налоговой системы и другие. Но одной из наиболее важных проблем развития малого и среднего бизнеса является нехватка или отсутствие квалифицированных кадров. Некомпетентность управляющих или недостаточная способность наемных работников принимать решения стала одной из главных причин разорения многих малых фирм².

Наиболее остро нехватка высококвалифицированных кадров ощущает инновационный бизнес, в который постоянно внедряют современные технологии. При выборе предприятия профессиональный сотрудник отдаст свое предпочтение компании с большим бюджетом, чем организации, в которой зачастую сотрудники работают на энтузиазме. А также ряд специалистов, имеющих узкую направленность, не имеют достойных предложений на отечественном рынке, а, следовательно, они вынуждены обращаться на международный

¹ Предпринимательство. Федеральная служба государственной статистики [Электронный ресурс].

² *Быкова Н. Н., Розогина Л. С.* Проблемы развития малого бизнеса в России // Молодой ученый. — 2016. № 3. — С. 479–483.

рынок. А значит, страна теряет достойные кадры, которые работают на развитие зарубежных стран. Следовательно, происходит так называемая «утечка умов», которая несомненно негативно сказывается на экономике нашей страны.

Следует отметить, что порядка 5 млн студентов каждый год заканчивают высшие учебные заведения, но впоследствии более 20% молодых специалистов не могут трудоустроиться, а по профессии работают менее половины выпускников. Несомненно, по сравнению с 90-ми годами, когда не по своей специальности работало порядка 80% молодых специалистов, сегодня этот показатель значительно снизился, однако и экономика нашей страны претерпела большие изменения. И все же дисбаланс между потребностью в кадрах и выпуском специалистов с высшим образованием достаточно велик.

Для улучшения уровня развития малого и среднего бизнеса необходимо осуществить ряд мер. Конечно, необходимо устранить проблему нехватки профессиональных кадров. Кроме того, необходима модернизация нормативно-правовой базы, пересмотр налогового законодательства с целью прозрачности взимания налогов, а также порядка их начисления и уплаты. Также необходимо внедрить систему комплексных проверок лицензирования и контроля со стороны государства. Кроме того, необходимо разработать программу финансирования, которая позволит предприятию чувствовать себя увереннее на рынке.

Решение данных проблем поможет малому и среднему бизнесу развиваться более активно, а значит, появятся новые товары и услуги, будут создаваться новые рабочие места, будет развиваться экономика нашей страны.

Захарова Ю.Н., Архипова К.А.
студенты Челябинского филиала РАНХиГС

Критерии понятия общих долгов супругов при их разделе. Проблемы толкования понятия семейных нужд

Аннотация: Рассмотрены проблемы толкования понятия семейных нужд. Выявлены и обоснованы критерии общих долгов супругов при их разделе. Приведены примеры исключений по выделенным критериям. Предложен перечень случаев отнесения долговых обязательств к семейным нуждам и к личным.

Ключевые слова: раздел имущества, долговые обязательства, кредит, семейные нужды, личные нужды.

В современном мире основной проблемой семьи становится то, что развод — это уже давно нередкое явление. Но большинство браков несут за собой огромный шлейф судебных тяжб, чаще всего это, конечно же, раздел имущества. Но, немаловажно, что мы живем

в мире прогресса, где среднестатистический человек имеет хотя бы один кредит. По данным Центрального Банка России по состоянию на 01.10.2016 объем кредитов, предоставленных физическим лицам в Российской Федерации, составляет 5154 367 млн руб., а задолженность по ним достигает 10693 032 млн руб. Что касается Челябинской области, то сумма кредитов составляет 108261 млн руб., сумма задолженности же — 247716 млн руб.¹

При разделе имущества наличие кредитов еще больше усложняет судебные разбирательства, так как супруги стараются разделить и долговые обязательства, усиленно отстаивая свою позицию на уменьшение своей доли по выплате долгов.

Как же все-таки разделить долг по справедливости? Очень часто один из супругов берет на себя обязанность по выплате кредита во время брачных отношений, но после расторжения этого брака возникает вопрос: а общий ли это долг? Вот здесь то и появляются трудности.

Федеральный закон от 30 декабря 2015 г. № 457-ФЗ «О внесении изменений в Семейный кодекс Российской Федерации и статью 256 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» уточняет, что «имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью только судом»². Аналогично и обязательства одного из супругов можно признать общими обязательствами, если судом будет установлено, что все полученное по обязательствам одним из супругов, было потрачено на нужды семьи. Так что же такое общие обязательства? В семейном законодательстве вообще отсутствует понятие общего долга. В данной ситуации мы можем ссылаться только на статью 45 Семейного кодекса РФ, из которой следует, как уже говорилось выше, что общим признается то долговое обязательство, которое возникло в итоге нужд всей семьи. И мы снова возвращаемся на круги своя, возникает вопрос, каковы критерии для признания долгов одного супруга общими долгами? Законодатель не раскрывает понятия нужды семьи, а также не поясняет, какими законными способами можно установить данный факт.

В Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 1 (2016)³ уточняется, что в случае заключения одним из супругов договора займа или совершения иной сделки, связанной с возникновением долга, такой долг может быть признан общим лишь

¹ Данные представлены в разделе «Статистика» на сайте Центрального Банка России по состоянию на 01.10.2016.

² Федеральный закон от 30 декабря 2015 г. № 457-ФЗ «О внесении изменений в Семейный кодекс Российской Федерации и статью 256 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

³ Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 1 (2016). утв. Президиумом Верховного Суда РФ 13.04.2016.

при наличии обстоятельств, вытекающих из п. 2 ст. 45 СК РФ, бремя доказывания которых лежит на стороне, претендующей на распределение долга¹. Несмотря на это, судам все так же приходится «заниматься правотворчеством» и устранять пробелы законодательства самостоятельно. Таким образом, все признаки общего долга установлены только правоприменительной практикой, закон по этому поводу ничего не говорит, а значит, что судьба долгов бывших супругов будет зависеть непосредственно от критериев, что берет конкретный судья за основу при признании личного долга одного из супругов общим долгом.

Крупные кредиты в большинстве случаев берутся либо на обоих супругов — они указываются в качестве созаемщиков, либо на одного из супругов с привлечением второго поручителем или без такового привлечения. Так банк страхует риск невыплаты долга, в том числе от уменьшения платежеспособности клиента и других факторов, возникающих при разводе. Кроме этого, при ипотечном кредите банк защищен более надежно, так как при оформлении кредита на одного из супругов, в любом случае второй супруг становится созаемщиком автоматически.

В любом случае, когда встает вопрос развода и раздела имущества, чаще всего супруг, являющийся заемщиком по потребительскому кредиту, имя которого не вписано в графе «заемщик», настаивает на позиции: «Кто брал — тот и платит». Но эту позицию следует еще отстоять, доказав непричастность займа к семейным нуждам. Суд должен рассмотреть дело с обеих позиций и в первую очередь обязан установить, на какие цели пошли взятые в долг средства, разделив общие и личные долговые обязательства.

На этом этапе каждый из супругов должен искать доказательства в пользу своей позиции, причем супруг, который не желает в одиночку платить кредит, взятый на общие семейные нужды, доказывает, что все средства были потрачены не на него лично, а второй супруг, наоборот, не желая платить за несемейные блага, должен доказать личный характер долгового обязательства.

Как говорилось ранее, законодатель не определил понятие «нужды семьи». Семейные нужды — это духовные и материальные потребности семьи, которые можно удовлетворить за плату (возмездно) — наиболее часто встречающееся понятие. И все же смысл термина «на нужды семьи» не вполне очевиден. Холодильник, плита или микроволновая печь...само собой будут считаться таковыми, да и второй автомобиль и поездку на море можно признать таковыми, но можно ли считать приобретение одним из супругов каких-либо коммерческих активов использованием денег на нужды семьи? Скорее нет, чем да. Тогда

¹ Определение Приморского краевого суда от 14 марта 2011 г. по делу № 33-2147.

и кредит, полученный одним супругом для этих целей, не приравнивается к общим обязательствам. Между тем сами активы по закону поступают в общую совместную собственность супругов. Возникает вопрос: можно ли на основании того, что имущество поступает в общую совместную собственность, говорить, что деньги использованы на нужды семьи? Закон опять же этот вопрос не регулирует. И если правоприменительная практика говорит, что общим такое обязательство признать нельзя, а имущество все же общее, то насколько справедливым будет решение суда, которое не признает такой долг общим? А ведь это проблема не только семейного характера, она касается и кредиторов при возникновении ситуации банкротства, либо он получает все, либо только половину, второй супруг имеет активы, при этом не имеет долгов, а страдает абсолютно не виновный кредитор, терпящий убытки.

Очевидно, что самым грамотным и легким способом было бы просто договориться со своим супругом, как следует делить долговые обязательства, заключив брачный договор. Причем не столь важно, в какой конкретно момент он был заключен, до брака или же в любой день до момента его расторжения. Обязательно стоит прописать в договоре, как делятся кредиты при разводе, а еще лучше обособить эти положения в специальном разделе.

Но если же его нет, то супругам приходится сталкиваться с вопросами, рассматриваемыми в данной статье, которые до сих пор до конца не урегулированы законодателем. В семейном кодексе должны быть четко прописаны критерии, которые использует правоприменительная практика для признания личных долгов супруга общими, в соответствии с чем часть 2 статьи 45 Семейного кодекса РФ должна иметь следующий вид:

Взыскание обращается на общее имущество супругов по общим обязательствам супругов, а также по обязательствам одного из супругов, если судом установлено, что все, полученное по обязательствам одним из супругов, было получено по обоюдному согласию, использовано на нужды семьи, что второй супруг осведомлен о возникновении данного обязательства. При недостаточности этого имущества супруги несут по указанным обязательствам солидарную ответственность имуществом каждого из них.

Кроме этого, законодателю следует раскрыть понятие «нужды семьи» и создать перечень семейных нужд, на которые могут быть использованы денежные средства, полученные по кредитным, чтоб судам не приходилось «исправлять» ошибки законодательства путем применения своей убежденности в том или ином вопросе.

Таким образом, рассматриваемый вопрос о признании долговых обязательств одного супруга общими долговыми обязательствами должен доказываться в совокупности трех критериев:

1. Получение кредита по обоюдному согласию;
2. Осведомленность второго супруга об оформлении кредита;
3. Направление полученных денежных средств на удовлетворение общих семейных нужды.

Исключением могут являться случаи, когда кредит был взят до официального заключения брака, так как второй супруг мог не знать о данных кредитах, которые также могли быть взяты на семейные нужды. Но, тем не менее, иногда, как в примере с ипотечным кредитом, приведенным выше, осведомленность супруга о данном кредите доказать все же можно.

Вторым исключением можно признать кредиты, взятые по кредитной карте, что довольно распространенное явление сегодня. В этом случае очень сложно доказать обоюдное согласие и осведомленность второго супруга об оформлении кредита, так как кредитная карта оформляется на конкретного гражданина, поэтому второй супруг действительно может не знать когда и для каких целей его муж или жена воспользовался(ась) кредитной картой.

Подводя итог, мы предлагаем для применения в судебной практике примерный перечень случаев, в которых кредиты следует относить к семейным нуждам:

1. Покупка мебели, бытовой техники, находящиеся в общем пользовании супругов;
2. Покупка автомобиля, если данным транспортным средством пользуются оба супруга. Доказательством может являться страховое свидетельство, т.к. при управлении автомобилем в данном свидетельстве указываются все граждане, которые управляют данным автомобилем (в том числе открытая страховка);
3. Оплата ремонта совместно нажитого имущества (недвижимости, автомобиля);
4. Оплата совместного семейного отдыха, обучения, лечения и последующей реабилитации совместного ребенка;
5. Улучшение условий проживания.

Данный перечень не является исчерпывающим.

Однако мы предлагаем и ряд исключений, то есть приводим перечень случаев, в которых кредит будет являться взятым на личные нужды: недвижимость, если супруг не знал и не мог знать о его приобретении, автомобиль, находящийся в исключительном пользовании одного супруга; бытовая техника личного пользования (планшет, телефон, ноутбук); косметические процедуры; одежда личного пользования; оплата обучения; ювелирные украшения; банковские карты, если денежные средства с данной карты использовались исключительно в личных целях.

Захарова Ю.Н., Курбатов Е.А.
студенты Челябинского филиала РАНХиГС

Проблемы наследования долгов умершего

Аннотация: Анализируются долги, тесно связанные с личностью наследодателя. Выделяются проблемы и решения в вопросах оценки наследственного имущества, права регрессного требования к другим наследникам, наследования выморочного имущества. Рассматривается вопрос справедливости принятия проекта Закона о применении десятилетних сроков исковой давности.

Ключевые слова: наследование долгов, выморочное имущество, регрессное требование, срок давности.

При жизни каждый из нас приобретает какое-либо имущество, кто-то покупает, кто-то приобретает в кредит, а кому-то оно достается по наследству. Но последние могут столкнуться с трудностями при оформлении и получении этого имущества по наследству, к примеру, потому что наследодатель приобретал его в кредит, но так и не успел выплатить этот кредит. Важно знать, что при принятии наследства мы не просто приобретаем крупную сумму денег, квартиру, машину, загородный дом и т.д., а вполне можем обзавестись долгами, что принадлежали умершему родственнику.

А все ли знают, что наследство — это еще и имущественные права, и обязанности наследодателя? По итогам опроса¹ мы выяснили, что лишь 42% опрошенных понимают всю серьезность принятия наследства, остальные же 58% уверены в том, что долговые обязательства умершего прекращаются с его смертью. То есть, многие из нас даже и не подозревают о том, что наследодатель может оставить после себя не только то, что преумножит наше имущество. На самом деле отчасти мнение большинства подтверждается, но не в отношении всех долгов, а только тех, что непрерывно связаны с личностью наследодателя, они не входят в состав наследства, о чем говорит ст. 1112 Гражданского кодекса РФ, к примеру, алиментные обязательства. Однако если при жизни гражданин был обязан уплачивать алименты, но своей обязанности не выполнял, то накопленная за это время задолженность по алиментам будет являться долговым обязательством, а соответственно согласно ст. 1175 Гражданского Кодекса РФ наследники отвечают по долгам наследодателя, а значит, и данную задолженность по алиментам будут обязаны выплатить. Об этом говорит и позиция Верховного суда, обозначенная в Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2013 года: «Такое

¹ Опрос проводился среди 100 лиц женского и мужского пола в возрасте от 18 до 25 лет.

денежное обязательство является долгом, не связанным с личностью, а потому обязанность по его уплате переходит к наследнику должника, которую последний, при условии принятия им наследства, обязан погасить в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества»¹. Но, все же, такие обязательства, как например написание романа, который так и не был написан по понятным причинам, прекращаются, так как наследники не смогут его исполнить. Такие обязательства в силу статьи 418 Гражданского кодекса РФ прекращаются смертью должника, так как исполнение не может быть произведено без личного участия должника либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью должника.

Немаловажно и то, что после смерти гражданина, если у него несколько наследников одной очереди, начинается решение вопроса о разделе наследства. Это еще одна проблема, с которой может столкнуться каждый наследник. К примеру, в Индии такие дела в суде могут разрешаться около 30–40 лет². К счастью, в РФ процедура принятия наследства намного проще, но как только решится вопрос с разделом наследства между наследниками, появится новый: а кто и в каком объеме будет отвечать по долгам наследодателя? Ответ на вопрос вновь дает статья 1175 Гражданского кодекса, в которой говорится, что наследники отвечают по долгам солидарно и в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. Ответ прост, но здание суда, возможно, придется посетить еще не раз. Это означает, что кредитор вправе предъявить требование или его часть к любому из наследников или одновременно к нескольким наследникам. Однако каждый из наследников отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Это значит, что к каждому из наследников могут быть предъявлены требования кредиторов наследодателя в полном объеме в пределах стоимости имущества, унаследованного каждым из них. Безусловно, все справедливо, но как же все-таки быть, если кредитор предъявил иски к наследникам солидарно в полном объеме, иски были удовлетворены, а уплатил долг лишь один из наследников? Далее этому наследнику придется в порядке регресса взыскивать с других наследников сумму долга, равную доли их наследственного имущества. А это уже риск того, что тот,

¹ Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2013 года. Утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 05.02.2014.

² Информация по сведениям Международной научно-практической конференции студентов и молодых ученых «Актуальные проблемы борьбы с преступностью. Опыт России и Индии» в Челябинском государственном университете.

кто рассчитался с кредитором, останется ни с чем. Особенно, если речь будет идти о долге, превышающем сумму наследства, то можно столкнуться и с такой ситуацией: Вы унаследовали автомобиль, что на день открытия наследства стоил 500 тыс. руб. (а рыночная стоимость имущества определяется именно на день открытия наследства), но через полгода никого не будет волновать, сможете ли Вы продать автомобиль по этой цене или нет. Долг наследодателя составлял, к примеру, 550 тыс. руб., Вы унаследовали соответственно долг в 500 тыс. руб., автомобиль смогли продать только за 400 тысяч рублей, выходит, что остальные 100 тыс. руб. Вы должны будете отдать кредитору из «своего кармана». Мы считаем, что оценку имущества нужно проводить не на день открытия наследства, а все же на день выдачи свидетельства о праве на наследство, то есть, мы предлагаем внести в п. 1 ст. 1175 Гражданского кодекса абзац: «Оценка наследственного имущества производится на день выдачи свидетельства о праве на наследство», кроме того в пп. 6 п. 1 ст. 333.25 Налогового кодекса РФ предлагаем заменить фразу «открытия наследства» на «выдачи свидетельства о праве на наследство». Таким образом, права наследников будут защищены, даже если сумма долга изначально не будет превышать стоимость имущества, так как если вы приняли наследство, зная о том, что сумма долга ниже, чем стоимость имущества, а потом цены на рынке изменились, вы также можете подвергнуться риску заплатить кредитору свои денежные средства.

Но у наследников все же есть выход, они могут отказаться от наследства или не принимать его вовсе, сложнее, если имущество будет выморочным, ведь от такого имущества по закону РФ в силу статьи 1151 Гражданского Кодекса РФ отказаться нельзя, а проблемы остаются те же. Когда имущество становится выморочным, ответственность по долгам наследодателя может возникнуть как у Российской Федерации, так и у муниципального образования, однако чаще всего они являются сонаследниками. В Гражданском кодексе четко оговорено, какое именно выморочное имущество переходит в собственность городского или сельского поселения, муниципального района (в части межселенных территорий) либо городского округа: «жилое помещение; земельный участок, а также расположенные на нем здания, сооружения, иные объекты недвижимого имущества; доля в праве общей долевой собственности на указанные в абзацах втором и третьем настоящего пункта объекты недвижимого имущества»¹. Остальное же имущество переходит в собственность Российской Федерации. Представим ситуацию, что после смерти в составе наследства какого-либо

¹ Федеральный закон «Гражданский кодекс. Часть третья» от 26.11.2001 № 146-ФЗ // Российская газета. — 2001 г. — № 233. — Ст. 1151 с изм. и допол. в ред. от 03.07.2016.

должника имеется квартира и вклад в банке, соответственно квартира перейдет в собственность муниципалитета, а вклад в собственность Российской Федерации. Все кажется просто, но только на первый взгляд. Кто и в какой части в данном случае будет отвечать по имеющимся долгам наследодателя? К примеру, если вклад в банке меньше стоимости квартиры или наоборот, будет ли в этом случае долг делиться поровну или же подчиняется общему правилу и уплачивается в пределах полученной доли наследуемого имущества? Закон на данные вопросы ответов не дает. В связи с этим, возникает еще вопрос: если требования кредиторов были предъявлены, к примеру, к Российской Федерации в полном объеме, опять же суд удовлетворил требования, сможет ли впоследствии уплативший долг наследник, т.е. Российская федерация, как солидарный должник, предъявить искивые требования об уплате долга в порядке регресса к муниципальному образованию, и наоборот? Кроме того, формулировка нормы об ответственности по долгам, указанная в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2012 № 9 «О судебной практике по делам о наследовании»: «Ответственность по долгам наследодателя несут все принявшие наследство наследники независимо от основания наследования и способа принятия наследства, а также Российская Федерация, города федерального значения Москва и Санкт-Петербург или муниципальные образования, в собственность которых переходит выморочное имущество в порядке наследования по закону»¹ не дает четкого ответа на поставленные вопросы, ведь в следующих пояснениях п. 60 данного Постановления указывается общее понятие «наследник» без указания на РФ и муниципальные образования. В связи с этим, мы предлагаем внести в статью 1151 Гражданского Кодекса РФ следующее уточнение в качестве пункта 4: «Указанные в пункте 2 данной статьи наследники несут ответственность по долгам наследодателя солидарно в пределах стоимости унаследованного имущества», а также рекомендуем в обзор судебной практики включить следующее: «Наследник, в лице Российской федерации, городского или сельского поселения, муниципального района (в части межселенных территорий) либо городского округа, субъекта Российской Федерации — города федерального значения Москвы, Санкт-Петербурга или Севастополя, уплативший долг наследодателя в полном объеме, имеет право регрессного требования к солидарному должнику о возврате уплаченной за него доли долга наследодателя в соответствии с бюджетным законодательством».

Еще одним немаловажным вопросом данной темы является вопрос о применении десятилетних сроков исковой давности, ведь согласно 1175 статье Гражданского Кодекса РФ кредиторы наследодателя впра-

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о наследовании» от 29.05.2012 № 9 // Российская газета.— 06.06.2012 г.— № 127.

ве предъявить свои требования к принявшим наследство наследникам в пределах сроков исковой давности, установленных для соответствующих требований.

2 ноября Госдума одобрила в первом чтении проект, по которому обратная сила норм о предельных 10-летних сроках исковой давности будет ограничена. Их исчисление будет начинаться в любом случае не ранее 1 сентября 2013 года.

Проект ограничит обратную силу, в том числе и такого предельного срока исковой давности как 10 лет со дня нарушения права, для защиты которого этот срок установлен; со дня начала исполнения сделки¹.

Данное ограничение сроков давности, введенное в 2013 году, защитило права наследников, предоставив возможность взыскивать денежные средства только в течение 10 лет, учитывая, что сроки в данном случае не прерываются смертью должника. Однако если поправки о предельных сроках давности вступят в законную силу, то в этом случае наследники, принявшие наследство до 1 сентября 2013 года и те, что после, будут находиться в неравных условиях, с одних можно будет взыскать долг, применяя меньший срок, а с других больший, а это несправедливо. В связи с этим мы считаем, что данный проект не должен быть принят в следующих чтениях.

Таким образом, принятие наследства — это серьезный и ответственный шаг, поэтому перед тем как его совершить, необходимо все тщательно проверить, обратившись к специалистам, а иначе можно обрести не только имущество, но и долги в придачу, а иногда и одни долги, а чужим обязательствам наверняка никто рад не будет. Помните, принять наследство — не всегда польза.

Захарова О.К., Пианзина А.А.
студенты Челябинского филиала РАНХиГС

Безопасное проведение сделки купли — продажи жилого помещения и понятие добросовестности

Аннотация: Статья посвящена вопросам грамотного проведения сделки купли — продажи жилого помещения. Рассмотрены важные аспекты юридической проверки объекта недвижимости. Определены рамки добросовестности при покупке жилья. Авторами предложены механизмы обеспечения безопасности приобретения жилого помещения.

¹ Проект Федерального закона «О внесении изменения в часть 9 статьи 3 Федерального закона «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» № 1131006—6 в ред., принятой ГД ФС РФ в I чтении 02.11.2016.

Ключевые слова: договор купли — продажи жилого помещения, право собственности, покупатель, государственная регистрация, добросовестный приобретатель.

Приобретение жилого помещения считается для физических лиц социально значимой сделкой, и требует серьезных правовых инструментов защиты. Самым распространенным способом приобретения жилья считается его покупка. Однако сделка купли — продажи жилого помещения юридически сложна и нередко вызывает вопросы, относительно грамотности ее оформления. Далеко не каждый человек может без специальных знаний предусмотреть все аспекты, возникающие в процессе сделки. Актуальность темы так же обусловлена ростом мошенничества на вторичном рынке жилья. Как добросовестным покупателям приобрести желаемую недвижимость без негативных последствий?

Выбор жилья — сложное дело, но вопрос как правильно оформить покупку и не допустить лазеек для мошенников беспокоит потенциальных приобретателей куда больше. Знание порядка составления документов и государственной регистрации прав помогут в полной мере ответить на этот вопрос. На примере сделки купли — продажи квартиры отметим основные необходимые документы. Во-первых, это договор купли-продажи, по которому ранее квартира приобреталась, или договор дарения, мены, договор передачи квартиры в собственность (приватизации), вступивший в законную силу судебный акт или свидетельство о праве на наследство. Во-вторых — выписка из ЕГРП, удостоверяющая государственную регистрацию права собственности на недвижимость и (если имеется) свидетельство о праве собственности на квартиру или долю в квартире, выданное до 15.07.2016. Принципиальная значимость указанной даты, обусловлена поправками, внесенными в Федеральный закон № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»¹. Выдача свидетельств о государственной регистрации прав на недвижимое имущество прекратилась в России с 15 июля 2016 года. С этого момента государственная регистрация возникновения и перехода прав на недвижимость удостоверяется только выпиской из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним (ЕГРП). Выписка обязательно нужна, чтобы покупатель перед сделкой мог удостовериться, что квартира по-прежнему находится в собственности продавца, и никаких обременений и ограничений не зарегистрировано. Наконец, документы, удостоверяющие личности продавца и покупателя.

¹ Федеральный закон от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» // Российская газета. № 145, 30.07.1997.

Важный документ (для покупателя) — справка из ЖЕК о лицах, прописанных в квартире. Перед куплей — продажей необходимо удостовериться в их выписке — в противном случае данные граждане будут сохранять право проживания в квартире и новому собственнику придется самостоятельно обращаться в суд, с целью выселения зарегистрированных лиц. Существует определенная категория лиц, которые волею случая стали неприкосновенными в процессе выписки. Это те жильцы квартир, которые отказались от приватизации, хотя на тот момент имели равные права пользования с лицом, приватизировавшим жилье¹. Выселить, а соответственно, снять с регистрационного учета граждан вышеназванных категорий помимо их воли невозможно. Покинуть занимаемую площадь они могут только по собственному желанию.

Важно грамотно оформить сам договор купли — продажи. Он должен содержать все существенные условия: предмет (данные, необходимые для однозначного установления недвижимого имущества, адрес расположения недвижимости на конкретном земельном участке или в составе иного объекта недвижимости, название (вид) недвижимого имущества, его фактическую площадь согласно документам и назначение); цену (безопаснее указывать реальную цену квартиры); перечень лиц, сохраняющих право пользования жилым помещением, с указанием их прав (ст. 558 ГК РФ)².

Необходимо помнить, что если собственником недвижимости является несовершеннолетний гражданин, то требуется обязательное согласие органов опеки и попечительства.

Договор подписывается сторонами в простой письменной форме и обязательного нотариального удостоверения не требует. Исключения составляют сделки по отчуждению квартиры, принадлежащей несовершеннолетнему гражданину или гражданину, признанному ограниченно дееспособным, которые подлежат нотариальному удостоверению, а так же сделки по отчуждению долей в праве общей собственности на квартиру, в том числе при отчуждении всеми участниками долевой собственности своих долей по одной сделке, которые подлежат нотариальному удостоверению³.

Все перечисленные шаги на пути покупки квартиры не случайны. Это не только здравая предусмотрительность, но и защита в случае признания сделки недействительной. Все действия покупателя кварти-

¹ Федеральный закон от 29.12.2004 № 189-ФЗ (ред. от 29.02.2016) «О введении в действие Жилищного кодекса Российской Федерации» // Российская газета. № 1. 12.01.2005.

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

³ Крашенинников П. В. Жилищное право. 7-е издание. — М.: Статут, 2010.

ры сводятся к тому, чтобы при подготовке сделки исключить причины ее ничтожности, и не оставлять серьезного повода для ее оспаривания.

В небезызвестном совместном Постановлении Пленума Верховного суда РФ и Высшего Арбитражного суда № 10/22 от 29.04.2010 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»¹ говорится, что приобретатель признается добросовестным, если докажет, что при совершении сделки он не знал и не должен был знать о неправомерности отчуждения имущества продавцом, в частности принял все разумные меры для выяснения правомочия продавца на отчуждение имущества. В законе указано, в каких случаях возможно изъятие квартиры у **добросовестного приобретателя**. А именно — если квартира была продана явно и однозначно **помимо воли ее настоящего собственника (ст. 302 ГК РФ)**². В остальных случаях суд на свое усмотрение может допустить, чтобы квартира осталась у покупателя — например, если выяснится, что настоящий собственник знал о продаже квартиры, и не препятствовал этому.

Само понятие добросовестности так же отражено в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»³. Суд указал, что «оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное». Поэтому в случае возникновения спора по поводу *изъятия квартиры из незаконного владения*, бремя доказывания своей правоты ложится на каждого участника спора. Настоящий собственник квартиры должен доказать, что квартира была продана *помимо его воли*, а покупатель в свою очередь, что **не знал и не мог знать** о том, что квартиру ему продал тот, кто не имел права этого делать, а так же, что им (покупателем) приняты все *разумные меры* для выяснения правомочий продавца на продажу квартиры.

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 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» // Российская газета. № 109. 21.05.2010.

² Гражданский кодекс РФ (часть первая) // Собрание законодательства РФ. 05.12.1994. № 32, ст. 3301.

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. № 140. 30.06.2015.

С учетом проанализированной информации, мы готовы предложить способы, как обеспечить безопасность сделки купли — продажи жилого помещения. На сегодняшний день, с развитием информационных ресурсов и технических возможностей можно еще на первых этапах будущей сделки первично проверить объект недвижимости «на чистоту». В большинстве случаев, подозрительные сделки можно выявить, используя совсем не сложные и не затратные методы. Например, данные в свидетельстве о регистрации недвижимого имущества или в выписке из ЕГРП можно проверить на официальном сайте Росреестра (<https://rosreestr.ru/wps/portal/>) в разделе «Справочная информация по объектам недвижимости online». Достаточно ввести кадастровый номер объекта недвижимости или его адрес и получить справочную информацию, чтобы сверить площадь, адрес, форму собственности, этаж объекта, а также права и ограничения. Интересна здесь и такая информация, как кадастровая стоимость объекта. Кадастровую стоимость объекта сейчас подводят к рыночной стоимости. Покупать жилую площадь ниже этой стоимости не рекомендуется, исходя из того, что это может свидетельствовать о недобросовестности приобретателя, который покупает квартиру по заниженной цене и не обращает на это внимание.

Обязательно нужно убедиться, что продавец имеет право распоряжаться недвижимостью, а значит, является ее собственником, либо действует по иным законным основаниям. Для этого внимательно сверяем паспортные данные продавца с данными, указанными о субъекте права в правоустанавливающем документе. Более того, есть реальная возможность проверить паспортные данные по списку недействительных в РФ опять же через информационный портал (<https://гувм.мвд.рф>). В разделе «проверка недействительных российских паспортов» вводим паспортные данные оппонента и убеждаемся в истине.

Кроме того, используя ФИО, дату рождения и адрес регистрации, можно зайти на сайт Федеральной службы судебных приставов в «банк исполнительных производств» и посмотреть есть ли таковые в отношении продающего недвижимость собственника. Разумеется, покупателя насторожит, если у продавца имеются большие долги по обязательствам.

По нашему мнению, лучше сохранять так называемые «скриншоты» всех самостоятельных проверок на период сделки и после нее, чтобы опять же обеспечить себе статус добросовестного приобретателя.

Еще один совет — проверка продавца в социальной сети. Стоит обратить внимание на фото, чтобы облик продавца совпал с фотографией в сети.

В заключении, хотелось бы выделить четыре основных момента, на которые стоит обратить пристальное внимание при покупке, либо вообще от нее воздержаться. Первое — продажа собственности, на ос-

новании свидетельства о праве на наследство. Это объяснимо тем, что даже сам собственник порой может не знать о других законных наследниках. Второе — если между приобретением и новой продажей прошел короткий промежуток времени. Факт такого короткого владения должен вызывать подозрения, а тем более, когда за это время было совершено много сделок, по отчуждению этой недвижимости. Третье — долевая собственность или общая совместная собственность. Ну и наконец, четвертый момент, на наш взгляд, самый настораживающий — доверенность на продажу. Существует огромное количество судебных дел, когда продажа осуществляется, лицом, указанным в доверенности, хотя эта доверенность уже отменена доверителем.

Вне зависимости от того, самостоятельно ли проводится сделка купли-продажи жилья или через посредников (риелторов, юридических фирм), следует не лениться, и самостоятельно выполнить хотя бы самые простые действия по проверке контрагента, а также сохранять все сопутствующие сделке документы, ведь это гарант защиты в непредвиденных жизненных ситуациях.

Караиван Н.С.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Патентные «тролли»: сказка или реальная угроза бизнесу?

Аннотация: В статье анализируется понятие патентного «троллинга», получающего распространение на рынке объектов интеллектуальной деятельности. Выделены и раскрыты критерии, позволяющие определить того или иного субъекта как патентного тролля. Указаны последствия патентного «троллинга» для бизнеса как одной из наиболее актуальных проблем в области патентного права.

Ключевые слова: патентный тролль, патент, объекты интеллектуальной деятельности, патентное право, патентный «троллинг».

Объекты интеллектуальной деятельности являются весьма ценным корпоративным активом. Прибыль компании, предлагающих интеллектуальный продукт, в качестве товара обществу превышает прибыль природоресурсных компаний. Ярким примером служат иностранные инновационные гиганты Apple, Microsoft, Samsung. Подобный успех неизбежно сопровождается конфликтом между инноваторами, действительно использующими технологии и запатентованные разработки в своем производстве и так называемыми патентными троллями.

Патентными троллями называют физических или юридических лиц, которые специализируются на предъявлении патентных исков. Их тактика заключается в следующем: отыскивают в «патентном портфолио» компании пробелы — элементы комплексной инновации, не охваченные патентами. Далее они находят авторов этих

разработок, либо самостоятельно регистрируют «широкий» патент. В итоге, патентные «тролли» обращаются к компании, использующей технологию в производстве, с предложением выплатить им значительные средства под угрозой инициирования дорогостоящего судебного разбирательства о нарушении исключительных прав (что именуется шантажом, не иначе). В случае отказа выплаты, патентные тролли подают иски в суд о нарушении патентных прав и в качестве способа защиты избирают пресечение действий или запрет на использование технологии, что гарантированно повлечет урон для бизнеса ответчика¹. Патентные «тролли», как правило, выбирают для производства «удобный» суд — тот, что наиболее благосклонен к истцам, либо патентообладателям, каким, например, является суд Техаса в США. Чаще всего от деятельности патентных «троллей» страдают успешные, крупные компании. Но ошибочно полагать, что деятельностью патентных «троллей» затрагивает только сферу действий ИТ. По данным отчета PricewaterhouseCoopers «жертвами» патентных «троллей», помимо компаний, производящих ИТ-продукт, являются компании в сфере производства потребительских товаров, биотехнологии и фарминдустрии, химической промышленности, медицинского оборудования и прочие².

Проблема борьбы с патентными троллями наиболее актуальна для стран, где рынок объектов интеллектуальной деятельности (далее — ОИС) наиболее развит, где базируются и осуществляют свою деятельность крупные «игроки», активно предлагающие продукты интеллектуальной деятельности.

Такой страной, например, является США. Особый пик атак патентных «троллей» в стране пришелся на 2010 год. Россию нельзя пока назвать страной с благоприятным инновационным климатом, страной, способной активно конкурировать на рынке интеллектуального продукта, тем не менее, проблема патентного «троллинга» касается ее в том числе, пусть и не в таких масштабах. Автор позволил себе так утверждать, потому что, во-первых, российской практике известны случаи «патентных войн», например, дело ИП С. Ю. Радионовой к ЗАО «Институт новых медицинских технологий»³. Во-вторых, российские компании могут подвергаться нападкам иностранных патентных «троллей», ярким

¹ Сухарева А. Е., Туркин Р. Э. Непрактикующие лица: патентные тролли или потерпевшие от нарушения патентообладатели? // ИС Промышленная собственность. — 2017. № 9. — С. 41–54.

² 2017 Patent Litigation Study: Change on the horizon? PricewaterhouseCoopers // <https://www.pwc.com/us/en/forensic-services/publications/assets/2017-patent-litigation-study.pdf>

³ Постановление ФАС Уральского округа от 13 сентября 2011 г. № Ф09-4684/11 // СПС «КонсультантПлюс».

примером служит дело Лаборатории Касперского¹. В-третьих, в условиях трансграничного бизнес-пространства и возможности патентовать свои технические решения в различных странах, Россия, в силу благоприятности построения законодательной защиты права для патентных троллей, может стать площадкой для споров инновационных компаний-гигантов, как, например, Германия, вовлеченная в судебные споры о нарушении патентных прав с участием компании Apple, Samsung, Nokia, Microsoft, Motorola Mobility².

Возникновение термина патентный «тролль» связывают с именем Питера Деткина — некогда юриста компании Intel, который охарактеризовал таким образом компанию TeachSearch, обвинявшую Intel в незаконном использовании запатентованных технологий. TeachSearch оценил свой ущерб в \$500 млн и потребовал его возмещения. Процесс длился более года. Однако судья отклонил все притязания TeachSearch признав Intel невиновным³. Действия TeachSearch Деткин расценивал как вымогательство, но называя своего оппонента таковым, повлек предъявления иска о клевете со стороны TeachSearch. Пришлось отказать подобным заявлениям. Чтобы наиболее точно охарактеризовать происходившее в судебном процессе TeachSearch, необходим был убедительный термин или фраза. По общепринятой версии непосредственно П. Деткин является автором выражения «патентный тролль», но существует точка зрения, что П. Деткин озадачил свою юридическую команду необходимостью придумать «цепкий» и подходящий термин, пообещав приз за лучшую идею. Энн Ганделфингер и ее муж придумали термин, который был одобрен всей командой. Согласно этой версии П. Деткин успешно продвигал термин патентный «тролль», но его автором не являлся⁴.

П. Деткин под патентным троллем понимал «лицо, пытающееся заработать много денег с помощью патента, который не использовался, не используется и не будет использоваться»⁵. Впоследствии он уточнил свое определение отметив, что что «тролль — компания, которая владеет не более чем несколькими патентами сомнительных

¹ Касперский Е. Блог Евгения Касперского // <https://eugene.kaspersky.ru/2017/08/30/syurpriz-dlya-trollya-neobyknovennaya-istoriya-odnogo-patentnogo-spora/>

² Ворожевич А. С. Исключительное право: сущность, принципы и пределы защиты // Вестник гражданского права. — 2013. № 6. — С. 41–83.

³ TeachSearch проиграл судебный иск о патентах против Intel // http://www.cnews.ru/news/line/techsearch_proigral_sudebnyj_isk_o

⁴ Сухарева А. Е., Туркин Р. Э. Непрактикующие лица: патентные тролли или потерпевшие от нарушения патенообладатели? // ИС Промышленная собственность. — 2017. № 9. — С. 41–54.

⁵ Brenda Sandburg. You May Not Have a Choice. Trolling for Dollars, Law.com (July 30, 2001), <http://www.phonetel.com/>.

достоинств и не имеет отношения к бизнесу, связанному с запатентованными РИД»¹.

Хотя Деткин ввел в оборот данный термин, дал ему определение, оно не может быть взято за основу понимания сущности такого явления, как патентный «троллин», по причине того, что оно (определение понятия) охватывает довольно широких круг субъектов, в том числе тех, что добросовестно действуют в сфере и на рынке ОИС (далее — объектов интеллектуальной собственности).

Можно выделить следующие критерии, позволяющие определить того или иного субъекта, как патентного тролля:

- 1) не используют патент в коммерческо-производственной деятельности;
- 2) злоупотребляют правом;
- 3) основной источник дохода — размер возмещений по результатам исковых процессов;
- 4) социальная бесполезность деятельности патентных «троллей»;
- 5) Направленность деятельности изначально и всецело носит недобросовестный характер.

Первому признаку патентных «троллей» уделяется особое внимание. Тот факт, что компания или физическое лицо не использует и не планирует использовать технологию в производстве свидетельствует о том, что такая компания является патентным «троллем». Подобного подхода придерживается практика. Т.е. не использование патента в производственных целях называют конституирующим признаком патентного «троллинга». Так ли это однозначно? Нам представляется, что нет.

В теории данный вывод о том, что отсутствие производственной деятельности и использование патента в этой деятельности позволяет без сомнения сказать, что лицо является патентным «троллем», подвергается серьезной критике. Патентных «троллей» относят к «непрактикующими субъектами-правообладателями» (далее — НПС). Помимо «троллей» категория НПС охватывает университеты, получившие право лицензировать свои ОИС, согласно акту Бэя-Доула², индивидуальных заявителей, прочих организаций, которые подают иски в целях защиты своих исключительных прав **не в той сфере экономики, где они ведут основную коммерческую деятельность**³ (выделено мной. — *Н.С.*). Для того чтобы отграничить перечисленных субъектов от одиозных

¹ Terrence P. McMahon, Stephen J. Akerley, Jane H. Bu. Who Is A Troll? Not A Simple Answer, 7 Sedona Conf. J. 159 (2006).

² Ворожеевич А. С. Патентный троллинг: сущность, история, правовые механизмы борьбы // Закон. — 2013. № 9. — С. 68–79.

³ Шуртаков К. В. «Патентные тролли»: анализ зарубежной и российской практики // Экономика науки. — 2016. № 4. С. 293–303.

патентных троллей, стоит обратить внимание на тот факт, что тролли, подавая иски якобы в защиту своих патентов, злоупотребляют правом, в то время как действия остальных НПС нельзя квалифицировать как злоупотребление правом.

Дополнительным аргументом в пользу того, что отсутствие использования патентов в производственной деятельности является конституирующим признаком патентного «тролля» выступает то, что очень часто такие компании создают видимость ведения коммерческо-производственной деятельности. Они нанимают специалистов, создают малочисленный штат, таким образом, вводя правоприменителя в заблуждение. Во избежание этого, необходимо обратить внимание не на то, ведется ли компанией производственная деятельность, а какой доход она получает от такой деятельности. Да и на источники дохода, в целом. Как правило, основным источником доходов патентных «троллей» являются компенсации, возмещения, полученные по результатам исков. Что совершенно не удивительно. Ведь выгода ведения подобной деятельности заключается в том, чтобы без приложения больших усилий, с минимальными вложениями в процесс «сорвать куш». Патентные «тролли» намеренно злоупотребляют своими правами, соответственно, оценивают риски такой деятельности и в рамках каждого процесса стараются получить максимальную выгоду, осознавая сомнительность, шаткость подобного «бизнеса».

«Охрана и обеспечение соблюдения прав интеллектуальной собственности должны содействовать техническому прогрессу и передаче, и распространению технологии к взаимной выгоде производителей и пользователей технических знаний, способствуя социально-экономическому благосостоянию и достижению баланса прав и обязательств»¹. Такие цели обозначены в статье 6 Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (далее — Соглашения ТРИПС) при определении способов охраны и обеспечения соблюдения прав интеллектуальной собственности. При квалификации действий тех или иных лиц в качестве патентного «троллинга», следует обращать внимание на то, что деятельность патентных «троллей» при возбуждении процессов в целях «защиты» своих исключительных прав, в конечном итоге, не приведет к достижению экономического благосостояния. Она не способствует социальному эффекту, техническому прогрессу, достижению баланса между интересами между тем, кто право нарушил и тем, кто якобы пострадал от такого нарушения. Такая деятельность изначально направлена на манипуляцию компаниями, использующими технологию в своем

¹ Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС) // — URL: http://www.wipo.int/wipolex/ru/treaties/text.jsp?file_id=329636

производстве, на получение компенсаций за нарушение патента, выплата которых сопряжена с запретом на использование технологии. Подобный запрет повлечет изъятие продукта с производства, соответственно, лишит общество технологически нового, интересного, полезного продукта. Т.е. патентный «троллинг» — не просто не способствует улучшению социального благосостояния и развитию бизнеса, напротив, зачастую приводит к существенным потерям и торможению инновационного развития.

По мнению автора, не столь важно выделить один конкретный признак, свидетельствующий о том, что деятельность лица можно квалифицировать, как «троллинг», сколько важно выявить совокупность вышеизложенных признаков, потому что именно такая совокупность лежит в основе сущности определения понятия патентного «троллинга», независимо от конкретной тактики действия данных субъектов.

Чем чревата деятельность патентных троллей, каковы последствия «троллинга» для бизнеса? Во-первых, проблема патентных троллей является одной из наиболее актуальных проблем в области патентного права, о чем свидетельствуют ежегодно публикуемые доклады компании PricewaterhouseCoopers, входящей в «большую четверку». На основании этих докладов отмечается прямая связь между ростом активности патентных троллей и потерями инновационных компаний, как прямыми, так и косвенными. Во-вторых, помимо нарушения инвестиционного климата в стране, снижением инвестиционной привлекательности компании вредность от деятельности патентных троллей проявляется в том, что даже, если компании удастся отразить нападки троллей, судебные разбирательства сопровождаются колоссальными финансовыми потерями, на что особенно чувствительно реагируют стартапы¹.

Хотелось бы обратиться к данным доклада PricewaterhouseCoopers за 2017 год, в котором выявлена разница в размере компенсаций для practicing entities (т.е. компаний, использующими патент в производстве) и NPEs (НПС). Согласно данным доклада PricewaterhouseCoopers за 2017 год, продолжается тенденция, взявшая свое начало еще в 2000-х гг: средний размер компенсаций, присужденных НПС значительно выше, по сравнению с практикующими патентообладателями. Средний размер компенсаций, присужденных НПС, возростал в течение последних 15 лет. В период с 2007 по 2011 гг. разница в размерах компенсаций, полученных НПС и компенсаций, присужденных практикующим патентообладателями, сократилась до 1,6 раза. Но в последние пять лет снова возросла до 3,8 раз. Таким образом, размер компенсаций, получаемых НПС, в результате предъявления исков

¹ Шуртаков К. В. Указ. соч.

практикующим патентообладателям примерно в 4 раза выше среднего размера компенсаций, получаемых последними¹. Т.е. средний размер компенсаций, полученных НПС равен 11,5 млн долл., в то время как в 2015, например, цифра варьировалась в районе 9 миллионов. Однако положительный тренд проявляется в том, что среднее число выигранных процессов практикующими патентообладателями выше на 11%. Но, тем не менее, по сравнению с 2015 годом, эта цифра не возросла².

Резюмировать можно следующим образом. В целом, количество дел, выигранных патентообладателями, использующими патент в производстве, возрастает. Однако патентные тролли с твердой настойчивостью продолжают предъявлять иски против практикующих патентообладателей и получают за это колоссальные компенсации, оставаясь, все же, в наиболее выгодном положении.

Проблема патентных троллей известна практике еще с прошлого века, однако свою остроту проявила в последние 10 лет. Борьба с патентными троллями и реформирование системы защиты патентных прав еще очень долго не потеряет своей актуальности. Связано это с тем, что рынок ОИС стремительно расширяется, технологический прогресс ускоряется, появляются все новые ОИС, требующие появления принципиально новых способов правовой защиты.

Для того чтобы выиграть в «войне» с патентными «троллями» необходимо принимать меры по защите своих патентов, как самим компаниям, заинтересованным в этом, так и решать проблему на законодательном уровне, путем реформирования системы защиты патентных прав.

Выработаны условно два подхода к реализации права на защиту исключительного права, установлению его пределов: «немецкий» и «американский». Характерной чертой «немецкого подхода» является максимальная ориентированность на наиболее полную и абсолютную защиту интересов правообладателя, обратившегося с иском о нарушении принадлежащего ему исключительного права. Проявляется это в установлении **постоянного запрета** (выделено мной. — Н.С.) на использование чужого исключительного права в качестве приоритетного способа защиты в патентной сфере. Т.е. правообладатель, подавший иск, получает право на судебный запрет, помимо компенсации убытков. «Немецкий подход» также характеризуется отсутствием возможности на предъявление встречного иска о недействительности патента.

¹ 2017 Patent Litigation Study: Change on the horizon? PricewaterhouseCoopers // <https://www.pwc.com/us/en/forensic-services/publications/assets/2017-patent-litigation-study.pdf>

² 2015 Patent Litigation Study: A change in patentee fortunes. PricewaterhouseCoopers // <https://www.pwc.com/us/en/forensic-services/publications/assets/2015-pwc-patent-litigation-study.pdf>

«Американский подход», напротив, отличается повышенной либеральностью в разрешении патентных споров. Ответчику по делу предоставляется целый «арсенал» возражений: возможность ссылаться, как на недействительность патента, так и на порочность поведения самого патентообладателя, конечно же, с правовой точки зрения. Российская система защиты патентных прав тяготеет к немецкой модели. Гражданскому законодательству в области защиты интеллектуальных прав известен такой способ как пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу нарушения такого права. Данный способ является универсальным, а не применимым исключительно к патентным правам (ст. 1250 ГК РФ)¹. В рамках процесса о нарушении патентных прав в России также, как и в Германии, Голландии, например, разрешено предъявлять встречный иск о признании недействительным патента. Это возможно сделать в рамках параллельного производства, либо, в случае чего, воспользоваться правом пересмотра дела по новым и вновь открывшимся обстоятельствам. На наш взгляд, это никак не способствует обеспечению наибольшей устойчивости системы защиты интеллектуальных прав².

В рамках данной статьи автор не ставит перед собою цель исследовать систему защиты патентных прав. Однако автор считает, что более гибкий подход в системе регулирования патентных прав положительно скажется на решении проблемы патентных троллей и защите исключительных прав патентообладателей в целом. Необходимо соблюсти баланс интересов, не вдаваясь в крайности и не возводя в «божественный ранг» патентообладателя, подавшего иск (который, кстати, может оказаться патентным «троллем»).

Возможность предъявления встречного иска о признании патента недействительным уравнивает позиции истца в процессе (возможно патентного «тролля») и ответчика по делу (вероятно практикующего патентообладателя). Чем плох существующий запрет на возможность предъявления встречного иска? Пока в параллельном административном процессе разрешится вопрос о недействительности патента, Суд в рамках дела о нарушении патентных прав вынесет решение, которым запретит использовать запатентованную технологию в производстве, соответственно, повлечет изъятие продукта с производства, следовательно, приведет к значительным убыткам компании, использующей данную технологию в производстве. Данным законодательным изъятием, как раз-таки, пользуются патентные тролли. Они предъявляют иски к практикующим компаниям в тот момент, когда продукт получил

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ // СЗ РФ. — 2006. — Ст. 5496.

² *Ворожевич А. С.* Исключительное право: сущность, принципы и пределы защиты // Вестник гражданского права. — 2013. № 6. С. 41–83.

широкое распространение на рынке и его изъятие оттуда будет сопряжено с большими убытками. Возможность предъявления встречного иска будет способствовать, как процессуальной экономии, так и минимизирует риск подобных последствий для практикующих компаний.

Еще одним предложением по реформированию защиты патентов и вытекающих из них прав является установление соразмерности между убытками, которые несет патентообладатель, предъявивший иск, в результате нарушения его патента и убытками, которые понесет практикующая компания, нарушившая патент. Как правило, патентные тролли не несут фактических никаких убытков, при использовании их запатентованной технологии практикующими компаниями, либо такие убытки совершенно незначительны. Но по итогам процесса, особенно, в случае, если патентный тролль такой процесс выигрывает, он получает колоссальные возмещения, а компания — ответчик понесет не меньшие убытки. Таким образом, ни о каком балансе интересов и взаимной выгоде производителей и пользователей, о которой говорится, например, в Соглашении ТРИПС, речи быть не может. Очевидно наиболее выигрышное положение одних перед другими. Данным фактом также пользуются патентные тролли. Законодателю и правоприменителю следует установить зависимость размера возмещения от убытков, которые несет пострадавшая от нарушения патента сторона (или «якобы» пострадавшая), а также определить предельный размер таких возмещений, обращая внимания на вину нарушителя патента, его намеренность нарушить исключительное патентное право.

Кривцун Е. П.
аспирант ИПиНБ РАНХиГС

Генезис, сущность и основные подходы к определению воли юридического лица в гражданском праве и ее автономия

Аннотация: Целью настоящего исследования является рассмотрение развития понятия воли юридического лица и ее автономии в цивилистической теории посредством применения историко-генетического, юридико-догматического (формально-догматического), герменевтического и синергетического методов. В рамках настоящей работы предложено рассмотреть основные, сложившиеся и наиболее распространенные взгляды ученых цивилистов на определение воли юридического лица, а также основные подходы, которые были воплощены в современном российском гражданском праве.

Ключевые слова: воля юридического лица, автономия воли юридического лица, волеобразующие органы юридического лица, волеизъявляющие органы юридического лица, воlereализующие органы юридического лица.

Правоотношение как реальную объективность жизнедеятельности индивида, общества и (или) государства сложно себе представить без такого его элемента как субъект. Одной из основополагающих категорий в определении понятия субъекта и его идентификации как субъекта правоотношения является его воля.

Если с «овеществленными» в реальности объектами материального мира будь то индивид и (или) должностное лицо еще есть четкое понимание о воплощении понятия воли и его отображение в объективной реальности посредством раскрытия такого содержания через призму категорий таких научных отраслей, как: психология, медицина и др., то и по сегодняшний день имеются сложности в теории права с определением воли у субъектов правоотношений, не имеющих своего четкого отображения в материальной действительности, таких как: юридическое лицо, государство и т.д., определение воли, и главное критериев ее оценки применительно к источнику ее формирования.

Определение воли юридического лица своими корнями уходит в проблематику определения самой личности и ее наличия у юридического лица. Тематика юридического лица как личности всегда была предметом полемики в доктринальной среде, работы по ней в цивилистике обширны, но несмотря на указанное, научных разработок и дискуссий не уменьшается.

Попытки выработать однозначную позицию к определению понятия воли юридического лица и ее автономии не оставляются и сегодня. Интересным подходом представляется позиция А.А. Кузнецова, которым указанный вопрос исследовался через призму корпоративных правоотношений и что вызывает особый интерес, когда сама корпорация им представляется как договор¹. В данном направлении активно развивается «контрактный» подход к определению сущности юридического лица, так, например А.Г. Карапетов и Д.И. Степанов представляют юридическое лицо (особенно, если речь заходит о корпорациях) как совокупность контрактов («nexus of contracts»), что как следствие и волю юридического лица определяется контрактными положениями². Исходя из такой позиции, воля — это проявление, прежде всего лиц, образующих юридическое лицо. Далее в статье предлагается рассмотреть наиболее распространенные позиции ученых и целых правовых течений, и школ, которые в современной теории являются наиболее востребованными.

¹ Кузнецов А.А. Пределы автономии воли в корпоративном праве. Краткий очерк. — М.: Статут, 2017. — С. 11.

² Sanchez Gonzalez J. C. La autonomia de la voluntad en la configuración estatutaria de las sociedades de capital // Autonomía de la voluntad en el Derecho privado: Estudios en conmemoración del 150 aniversario de la Ley del Notariado. T. II. Derecho mercantil. Wolters Kluwer España, 2012. P. 18–19; Карапетов А.Г. Экономический анализ права. — М.: Статут, 2016. — С. 237; Степанов Д.И. Экономический анализ корпоративного права // Вестник экономического правосудия. — 2016. № 9. — С. 109.

Стоит отметить, что ретроспективный анализ в исторической перспективе подходов к определению юридического лица, как правового явления показывает наличие разных подходов к его определению, в работах П. И. Стучка указанное явление определяется как «коллективная личность»¹, А. В. Венедиктовым юридическое лицо определяется уже как «коллектив трудящихся»², с точки зрения В. А. Ойгензихта, являвшийся сторонником коллективных начал в юридическом лице, юридическое лицо всегда выступает как предприятие, объединение, организация, что даже этимологически уже указывает на коллективные начала в нем³. О. С. Иоффе исходил из наличия двух неразрывно связанных факторов, лежащих в основе такого явления как юридическое лицо, а именно материальной основы и людского субстрата⁴.

В свете темы, освещаемой в рамках настоящей работы, особый интерес вызывает позиция И. А. Покровского, согласно которой юридическое лицо является живой «клеткой» социального организма, в продолжение чего им постулируется, что воля корпорации, отождествляемая им с волей учредителя, и последний продолжает одушевлять созданное им юридическое лицо⁵.

В силу особенностей советского экономического строя, а также признание примата государственной собственности над частной, идея этого периода наиболее полно выражена в трудах С. И. Аскназия, который применительно к государственным юридическим лицам (в тот период времени они занимали подавляющую долю среди юридических лиц) отмечал, что единственным носителем прав в отношении юридического лица является советское государство, в силу чего во всех государственных юридических лицах один учредитель, и как следствие только его волевое начало формирует волю юридического лица⁶. В продолжении высказанного подхода Ю. К. Толстой

¹ Стучка П. И. Курс советского гражданского права: в 3 т. — М., 1958. Т. 2. — С. 80.

² Венедиктов А. В. Государственная социалистическая собственность / отв. ред. В. К. Райхер — М., Л.: Изд-во АН СССР, 1948. — С. 657.

³ Ойгензихт В. А. Юридическое лицо и трудовой коллектив: Сущность. Поведение. Ответственность: учебное пособие / отв. ред. М. И. Клеандров. — Душанбе, 1988. — С. 7.

⁴ Иоффе О. С. Избранные труды по гражданскому праву. Из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории «хозяйственного права» / редкол.: В. С. Ем, Н. В. Козлова, С. М. Корнеев, Е. В. Кулагина, П. А. Панкратов, Е. А. Суханов (Предисл.). — М.: Статут, 2000. — С. 299.

⁵ Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права / редкол.: Н. В. Козлова, С. М. Корнеев, Е. В. Кулагина, П. А. Панкратов — 3-е изд., стереотип. — М.: Статут, 2001. — С. 157.

⁶ Аскназий С. И. Основные вопросы теории социалистического гражданского права. — М.: Статут, 2008. — С. 455.

признает за социалистическим государством единого и единственного собственника имущества, при этом ответственность за такое возлагается им на руководителя государственного органа, как представителя государственного органа, которому такое имущество было вверено¹.

Стоит отметить, что уже в более поздний советский период О. А. Красавчиковым юридическое лицо признается правовой формой выражения отдельных общественных отношений людей, объединенных единой целью². Такая позиция являет нам пример возврата к учениям о юридических лицах, существовавшее в досоветский период, но существенным отходом от тех позиций является смещение акцентов на общественные отношения, а не на людей, как инициаторов таких отношений.

Можно предположить, что такой разворот обусловлен в первую очередь попыткой переоценки сущности частной собственности, но для ее признания равноправной государственной в этот период еще не сложилось достаточных предпосылок. При всем этом в цивилистической мысли позднего советского периода начался этап рецепции дореволюционных идей и идей современных правовых школ западной Европы.

Рассматривая далее развитие учений о сущности юридического лица, и автономии его воли как его неотъемлемой категории, стоит обратить внимание на указанные Е. А. Сухановым сложности самого изучения такого явления. Так, в частности, он указывал, что выявление сущности юридического лица носит схоластический характер и в основной сводится к спорам и формированию доктрины в сугубо научной среде. По общему правилу доктрина не признается в качестве источника права, учитывая невозможность определения ее дефицитов, которые могли бы быть сведены к общепризнанному определению, позволяющие их закрепить в норме закона³. Таким образом, доктрина к определению сущности юридического лица не могут оказать существенное влияние на законодательство и правоприменительную практику⁴.

При этом, стоит не забывать о роли доктрина и ее значимая роль в процессе правосознания и правоприменения, так, разработка и принятие нормативного правового акта исходит прежде всего из теоретического осмысления и обоснования разрабатываемой нормы. Также, ввиду усложнения общественных и экономических отношений доктрина все чаще используется правоприменителем, как средство и спо-

¹ Толстой Ю. К. Содержание и гражданско-правовая защита права собственности в СССР / отв. ред. О. С. Иоффе — Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1955. — С. 88.

² Красавчиков О. А. Советское гражданское право. Учебник. Т. 1 / М. Я. Кириллова, В. И. Кофман, О. А. Красавчиков, Л. Г. Кузнецова, и др.; под ред.: О. А. Красавчиков — 2-е изд. — М.: Высш. шк., 1972. — С. 118.

³ Зайцев О. В. Становление и развитие современной доктрины гражданского права в России: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.03. — М., 2018. — С. 11.

⁴ Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. — М.: Статут, 2014. — С. 9.

соб обосновать применения той или иной нормы, когда содержание нормы и событие реальности не могут быть однозначно сопоставлены между собой. В этой связи, стоит согласиться с утверждением о существовании симбиоза (мутуализма) трех составляющих в успешном регулировании общественных отношений — теории, правовых норм и правоприменения¹.

Несмотря на всю схоластичность подходов к сущности воли юридического лица, и ее автономии, указанной теме отводится значительное место в различных правовых системах и правовых школах.

Так, если принять положения теории фикции (*legal fiction*)², особенно популярной в семье англо-саксонского права, и исходить из искусственной природы юридического лица, не существующего как объекта материального мира, то выявление волевых начал юридического лица сводится лишь к легальному определению границ его автономии воли, при этом, вопрос отграничения воли юридического лица, от лица ее формирующего будет весьма проблематично, что на практике может полностью нивелировать основополагающий принцип ограниченной ответственности, и как следствие вопрос злоупотребления правами будет разрешаться лишь в формальной плоскости и будет явно не соответствовать цели права, как регулятора общественных отношений в основу которого положена справедливость, объективность и равенство.

В этом отношении, стоит обратить внимание на размышления Ф. К. Савиньи, который применительно к отображению воли («*Wahle*») говорил о ее началах подчинения собой свободы другого, так, правомочие («*Befugnis*»), как власть («*Macht*») отдельного лица является сосредоточением области, где господствует его воля, господствующая по мнению Ф. К. Савиньи с молчаливого согласия иных лиц.

Обратившись к материалистической философии, в рамках которой категория воли признается процессом, изначально внутренним, когда происходит формирование и осознание необходимости совершения действия (бездействия) во внешней среде и последующая его реализация, другими словами воля это движущая сила от внутреннего зарождения до внешней реализации какого либо действия (бездействия)³ с определенно поставленной целью, как конечным результатом.

¹ *Артемова А. Н.* Фиктивная сущность юридического лица как основание для применения доктрины «снятия корпоративной вуали» // *Российский юридический журнал.* — 2018. № 1. — С. 104.

² *Smith B.* *Legal Personality* // *Yale Law Journal.* 1928. Vol. XXXVII. № 3; *Goulding S.* *Company Law.* L., 1996; *Fuller Lon L.* *Legal Fictions.* Stanford, 1967.

³ *Энгельс Ф.* Анти-Дюринг. Переворот в науке, произведенный г-ном Евгением Дюрингом — М.: Госполитиздат, 1957. — С. 107.

Указанное понимание воли применительно к юридическим лицам в определении их волевых начал вызывает определенные сложности, которые исходят из самой природы юридического лица несущее в себе корпоративные начала, о чем неоднократно указывалось в работах как российских, так и зарубежных цивилистов.

Так, Г. Ф. Шершеневичем указывалось, что в отличие от физического лица, которое, как и юридическое лицо является продуктом объективного права и которое может самостоятельно своей волей ставить себе цели и определять последовательность и порядок их реализации, юридическое лицо является симбиозом волевых начал нескольких лиц, где воля формируется совпадением совокупности воль большинства, которая в свою очередь может выходить за границы цели самого юридического лица.

В качестве примера им указывается ситуация, когда воля учредителя, даже умершего, которая может пренебрегаться целью, которой изначально следовало юридическое лицо и ради которой происходило пожертвование¹.

Сторонники теории фикции (legal fiction), не признающие за юридическим лицом возможности его существовать в материальной природе, не признают и наличие у такого субъекта реальной воли. Сложность названной теории выражается в том, что практически отсутствуют возможности в признании наличия воли у юридического лица и как следствие признание дееспособности юридического лица.

Дееспособность, как способность участника гражданского правоотношения своими действиями (бездействием, хотя вопрос касательно бездействия и является дискуссионным) приобретать права и нести обязанности, в котором именно словосочетанию «своими действиями» отводится особая роль, так как именно оно позволяет отграничить дееспособность от правоспособности. Понятие «своими действиями» тесно связанное с понятием воли, как предтеча выражения действия, учитывая его волевое начало.

В представленном случае, возникает неразрешимая проблема, дуализма во взглядах сторонников теории фикции (legal fiction), где с одной стороны отсутствует признание наличия у юридического лица воли, ввиду отсутствия личности у него как таковой, а с другой стороны признание за юридическим лицом дееспособности, что невозможно в отсутствие воли².

Учитывая указанное в контексте позиции Г. Ф. Шершеневича можно заключить, что им признается и определяется воля юридического лица как совокупность большинства волеобразующих ее субъектов

¹ Шершеневич Г. Ф. Курс гражданского права: Введение. Общая часть. Особенная часть. — Тула: Автограф, 2001. — С. 123–124.

² Там же. — С. 125.

в составе волеобразующего органа, что по своей сути не является решением проблемы, а всего лишь разновидностью допущения для целей регулирования гражданских правоотношений.

Конечно, в современных реалиях применение такой позиции тоже возможна, но вместе с тем, стоит отметить, что волеобразующими субъектами в составе волеобразующего органа юридического лица выступают не только лишь его учредители, но и его единоличные или коллегиальные исполнительные органы, управляющая организация, лица, которым от юридического лица выдается доверенность с определенными полномочиями в отдельных вопросах выступать от юридического лица и (или) от названных субъектов или органов. Отдельную проблематику образует положение в процессе формирования и (или) реализации воли юридического лица работников такого юридического лица, которые в силу нормативных правовых актов (например, главный бухгалтер) или локальных актов юридического лица (например, коммерческий директор и др.) наделены правом формировать и выражать волю юридического лица в отдельных вопросах.

На такие особенности уяснения воли юридического лица и ее отождествления с его органом указывал в своих работах М. М. Агарков, им в частности утверждалось, что ответственность юридического лица ставится в зависимость от действий (бездействия) лиц, которые образуют его органы либо являются его представителями¹, что как раз таки позволяет отождествлять волю таких лиц (органов), с волей юридического лица.

С названной позицией не согласен Б. Б. Черепахин, по его мнению, не может орган и (или) трудовой коллектив отождествляться с юридическим лицом, последнее существует независимо от смены людского субстрата, даже если такая смена будет произведена в полном объеме². Указанная позиция как нельзя близка и к позиции Е. А. Суханова, который также предлагает отказаться от отождествления юридического лица с людским субстратом, его составляющим, а саму сущность юридического лица определять, как оно определяется в теории целевого имущества, что очень схоже в своем понимании с теорией фикции юридического лица. Хотя такой подход и получил широкое распространение в цивилистической науке, однако не всегда можно себе представить фикцию, какой является юридическое лицо в отрыве от его людского субстрата, в противном случае, имущество не может обладать волей, волю обеспечивает человек, как неделимая живая клетка такого организма, как юридическое лицо³.

¹ Агарков М. М. Избранные труды по гражданскому праву. В 2-х т. Т. 2. — М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2002. С. 260–262.

² Черепахин Б. Б. Труды по гражданскому праву / науч. ред. С. С. Алексеев. — М.: Статут, 2001. — С. 299–306.

³ Суханов Е. А. Сравнительное корпоративное право. — М.: Статут, 2014. — С. 8.

При этом здесь стоит отметить ключевой момент, который можно сформулировать следующим образом, вне зависимости от смены органов управления юридического лица и (или) его трудового коллектива, персонификация юридического лица продолжается как самостоятельного субъекта гражданских правоотношений, его воля и как следствие вина за реализацию воли вменяется только юридическому лицу, вне зависимости от субъектов, его образовавших или составляющих. Важно отметить, что и правоприменительная практика, и теория права признает виновность в гражданском правовом деликте как за юридическим лицом, так и за физическим или должностным лицом, связывая их ответственность как самостоятельных и деликтоспособных субъектов каждого отдельно.

Стоит согласиться с такой позицией Е. А. Суханова и Б. Б. Черепанина, так как признание факта изменения воли юридического лица в зависимости от персонифицированного субстрата субъектов его образовавших или составляющих не позволило определить юридическое лицо как субъекта гражданского права, который своей волей приобретает права и несет обязанности. В практике указанное просто повлекло бы за собой нарушение принципа ограниченной ответственности и как следствие лишило бы конструкцию юридического лица того главного преимущества, которым оно наделяется как субъект правоотношения.

В противном случае отсутствовала бы необходимость порождения такой фикции как юридическое лицо, в связи с сохранением устойчивой правовой (главное имущественной) связи, в части ответственности, между лицами его создающими и (или) образующими, а факт ограничение рисков (включая имущественных), ради которых оно создается, полностью бы исключалось.

При этом стоит оговориться, что возложение ответственности за действия юридического лица на его учредителей, руководителя иного конечного бенефициара деятельности юридического лица допускается, но в строго ограниченных случаях и только при условии, что такая необходимость исходит из наличия в действиях такого субъекта или деликта, или злоупотребление своими правами, и носит скорее исключительный, чем закономерный характер.

Важно отметить, что если принять догматы теории фикции (*legal fiction*) юридического лица, то следует принять и факт отсутствия у него воли, и самое главное полностью отказаться от автономии его воли, что свело бы на нет все цели и задачи, которые выполняет юридическое лицо как участник гражданских правоотношений. В указанном случае, конструкция юридического лица была бы не интересна участникам гражданского оборота и как следствие просто бы ушла в забвение.

Если обратиться к сторонникам теории реального субъекта, то они исходят из безусловности наличие у юридического лица способности формировать и выражать свою волю вовне. Воля юридического лица

у них, в силу признания реальности юридического лица, является также категорией реальной. Обратившись к учению О. Ф. Гирке можно заключить, что воля должна всегда реализовываться во внешней среде, в противном случае нельзя установить волевого начала субъекта права, вне зависимости от его разновидности, так как воля всегда будет выражена внешним активным действием или бездействием¹.

В свое время английский судья, лорд Деннинг (с 1957 по 1962 — член Палаты лордов Парламента Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии), в решении по делу *Bolton (Engineering) Co Ltd v P J Graham & Sons Ltd* 1957 года отметил тот факт, что компанию можно сравнить с человеческим существом, она также имеет мозги и нервные центры, контролирующие движение (организм в целом), в том числе руки, которые действуют так, как им этот центр велит. Работники компании (обычные служащие и агенты) выполняют роль таких рук, при этом они не являются и не несут ответственность за разум и волю компании. В противовес этому, руководящий состав компании (директора, топ-менеджеры и т.д.) воплощают в себе мозг компании, реализуют формируют и реализуют ее волю, и могут быть с ней идентифицированы. В данном случае, можно говорить о том, что сформулировано правило наложения (идентификации) юридического лица с физическим лицом, когда последнее наделено полномочиями по управлению компанией².

С указанного решения начал свой отчет и повсеместное использование в гражданских правоотношениях принципа идентификации (отождествления). Названный принцип ввел правило, согласно которому действия (бездействие) и психологическое состояние, куда входит в том числе и воля, как неразрывно связанное с ними понятие, высших должностных лиц корпорации (контролирующих лиц, конечных бенефициаров) отождествляется (идентифицируется) с действием (бездействием) и психическим состоянием самого юридического лица.

Стоит отметить и недостатки такого подхода, особенно применительно к российскому гражданскому праву, так как с точки зрения российского гражданского права, включая российское гражданское законодательство руководящий состав и топ-менеджмент юридических лиц являются лицами наемными, у них, в отличие от учредителей (акционеров) как собственников юридического лица может отсутствовать в принципе интерес к формированию воли юридического лица, направленной на максимальное извлечение прибыли и развитие юридического лица.

¹ *Gierke*. Die Genossenschaftsrecht. Т. I—III. 1868, 1873, 1881 (цит. по: *Суворов Н. С.* Об юридических лицах по римскому праву. — М., 2000. — С. 98).

² Коррупция: природа, проявления, противодействие. Монография / отв. ред. академик РАН Т. Я. Хабриева. — М.: ИД «Юриспруденция», 2012. — С. 617—618.

В этой связи стоит обратиться к подходу С. Н. Братуся, который исходил из сути юридического лица, как социальной реальности, где юридическое лицо в одном из своих сущностей представляется как цель объединения групп людей, обособляемая от цели других субъектов, будь то общество, государство, другие юридические и (или) физические лица, при этом, будучи объективно обусловленной и воспринятой сознанием людей фактически определяет их деятельность, реализация которой не мыслима без наличия воли.

Другими словами, группа людей (одного человека, особенно применительно, когда речь идет о компании одного лица) определяет цель юридического лица и реализация такой цели определяется направлением действий и (или) бездействий, которые несут в себе волевые начала¹.

Указанное в чем то схоже с подходом сложения воли отдельных лиц, образующих юридическое лицо, как то представлялось Г. Ф. Шершеневичу, но ключевым моментом их различающим является то, что воля юридического лица, это прежде всего его воля, а не совокупность волей других лиц. Здесь стоит отметить, что определяя процедуру формирования воли, будь то закон, или договоренность лиц, образующих юридическое лицо, определяется автономия воли, то есть процедура сродни в данном случае психологическим процессам индивида, другими словами обратившись к процедуре формирования воли юридического лица можно понять формулу расчета сложение волей отдельных лиц, его образующих.

В продолжение своих воззрений С. Н. Братусь говорит о людях, как «субстратах» юридического лица, которые состоят в особо рода отношениях между собой. Именно право, вне зависимости от реальности или фиктивности юридического лица наделяет последнего возможность формирования и изъясления воли, в отсутствии которого механизм права задействован быть не может. Именно психологическая воля физических лиц, как изначальная и неделимая единица юридического лица порождает у него волю в ее правовом понимании. Поведение этой группы людей, выражающие его как единое поведение определяется общими их интересами, общей целью, которая им санкционируется государством, посредством закона, но которую они могут корректировать, но в границах, очерченных законом².

Г. Ф. Буркгард при этом отмечал, что волеспособность юридического лица поставлена в зависимости от воли индивида, при этом, индивид, включаясь в создание и последующую деятельность юридического лица, размывает границы своей индивидуалистической воли с волей смежных индивидов юридического лица, таким обра-

¹ Братусь С. Н. Юридические лица в советском гражданском праве. — М.: Министерство юстиции СССР, 1947. — С. 51–52.

² Там же. — С. 46.

зом, формируется волевой центр, задача которого исключить наличие в юридическом лице изолированной и независимой воли отдельного индивида в противовес воли иных индивидов.

Учитывая указанное Г. Ф. Буркгард представляет волю юридического лица как волю собирательного множества преследующих интересы, достижение которых ими было представлено как общий интерес, и выражено как цель создания и деятельности юридического лица¹.

Признание за таким множеством их цели и воли идет посредством создания юридического лица, как правового способа их участие в правоотношениях.

Как правильно указано Е. А. Сухановым, только будучи волееспособным субъектом, юридическому лицу присваивается дееспособность, что делает возможным определение его как полноценного участника гражданских правоотношений². Нельзя себе представить недееспособного юридического лица, так как это бы полностью опровергало и противоречило определению его как субъекта гражданских правоотношений и именно по этой причине, юридическое лицо, в отличие от физического лица приобретает правоспособность и дееспособность одновременно (одномоментно) с признанием его как участника правоотношений с точки зрения современной российской правовой системы.

Взаимосвязанность и взаимообусловленность воли и цели в юридическом лице определяется как раз тем моментом, что цель в отсутствие воли к ее воплощению будет нереализуемой, а значит, создание и деятельность юридического лица не будет иметь под собой какой-либо практической основы, также и наоборот, в отсутствие воли, цель будет недостижимой, так как воля является точкой приложения к цели.

Такие подходы были изложены еще в эпоху римского права, которое было положено в основу всего современного континентального права³. В названную эпоху юридическое лицо представлялось как носитель человеческой воли лиц, его образовавших, и право, для достижения цели создания и существование юридического лица, наделило его обособленной и самостоятельной волей.

Из вышесказанного можно заключить, что воля юридического лица является категорией только лишь права, в отличие от воли физиче-

¹ *Burckhard. Zur Lehre von den juristische Personen / Grunhut's Zeitschrift fur das Privat und offentliches Recht der Gegenwart. V. XVIII. S. 28–34 (цит. по: Суворов Н. С. Об юридических лицах по римскому праву. — С. 117).*

² *Суханов Е. А. Юридические лица как участники гражданских правоотношений // Гражданское право: Учебник / отв. ред. проф. Е. А. Суханов.— 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Издательство БЕК, 1998. — С. 189.*

³ *Bernatzik. Kritische Studien uber den Begriff der juristischen Personen und uber die juristische Personlichkeit der Behörden insbesondere // Archiv fur offentliches Recht. V. 1890. S. 232–233 (цит. по: Суворов Н. С. Об юридических лицах по римскому праву. — С. 124).*

ского лица, которая является, прежде всего, биологическим, психологическим понятием.

Значимым отличием воли юридического и физического лица заключается в том, что воля физического лица существует сама по себе, как объект действительности и в данном случае право его не порождает, а только лишь легализует для возможности оперирования к ней в правовых отношениях. Другими словами, право для воли физического лица только лишь определяет его понятия, его ключевую дефиницию и его дефиденты.

В отличие от воли физического лица, воля юридического лица появляется только лишь через ее правовое обозначение, то есть она не существует сама по себе, а появляется лишь при условии указания на нее в праве. Такое положение воли юридического лица обусловлено самой искусственностью юридического лица, ввиду отсутствия возможности его отображения как предмета материального мира.

Важным в определении места и роли воли юридического лица как правового явления является определение автономии его воли. В философии автономия, это прежде всего принцип самостоятельности бытия, которое по мнению того же самого Канта Э. формируется собственным разумом и совестью. Исходя из этого, что бы появилась автономия воли юридического лица, существует необходимость признания у юридического лица наличие самостоятельного разума и совести.

Само понятие автономии пришло из древнегреческого «*αὐτονομία*» и буквально переводилось как самозаконие. Термин автономия определяется как самостоятельность, способность или право субъекта действовать в установленных (санкционированных) границах¹.

Если обратится к истории появления термина автономия воли, то следует обозначить заслугу международного частного права в его внедрении в практике, а именно коллизионного правила, заключающегося в возможности выбора сторонами применимого права. Стоит обратить внимание, что даже изначально такая автономия в выборе ограничивалась границами, установленными в праве возможностями в выборе.

С историческим развитием общества, понятие автономии воли в понимании указанного термина в науке международного частного права и автономии воли участника гражданского правоотношения существенно разнятся как по своей сути, так и по своему содержанию.

Е. А. Суханов определяет современное содержание понятие автономии воли участников гражданского оборота как предел свободы своими действиями (бездействием) участника гражданских правоотношений порождать права и обязанности, является основопола-

¹ Шовалиев Д. Автономия и ее признаки. — М., 2011. — С. 17.

гающим принципом гражданского права и позволяет разграничить область частного и публичного¹.

Здесь уместно будет вспомнить изречение, записанное М. Робеспьером в Конвенте «О правах человека и гражданина» в 1793 году «*La Liberte du citoyen finit ou la Liberte d'un autre citoyen commence*» («Гражданин — твоя свобода заканчивается там, где начинается свобода другого гражданина»), которое как ни сказать лучше всего характеризует понятие автономии воли, особенно применительно к юридическому лицу, которое изначально является сугубо юридической конструкцией.

Другими словами, можно говорить об автономии воли юридического лица как границы воли юридического лица, в которых он свободен в своем волеизъявлении.

Важно отметить, что при определении автономии воли юридического лица уместно говорить о наличии двух границ, первые которые проистекают из нормативных правовых предписаний, например, не может быть целью волеизъявления юридического лица и его воля не может быть направлена на незаконное получение права собственности на имущество третьего лица. И вторые границы, которые проистекают из воли лиц, формирующих волю юридического лица, например, принятие решение общим собранием учредителей о том, что целью юридического лица не может быть производство и реализация хлебобулочных изделий. Вторые пределы границ, как правило, содержатся в нормативных и локальных актах организации, в том числе в договорах о совместной деятельности, учредительных договора и др.

Исходя из изложенного, можно заключить, что понимание воли, процесса ее формирования и отображения во внешней среде (материальном мире) является краеугольным камнем в гражданских правоотношениях, особенно когда субъектом таких правоотношения являются юридические лица.

Именно этим можно предположить руководствовался законодатель, определив в части 2 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ² в качестве основных начал гражданского законодательства, с которыми связано приобретение и осуществление своих гражданских прав, обязательность — ее наличия в указанном процессе и она как основание, лежащее в фундаменте определения субъекта гражданского правоотношения, определяющее субъекта его волей и своим интересом.

¹ Суханов Е. А. Российское гражданское право. Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права / Е. А. Суханов, 4-е изд., стер. — М.: Статут, 2015. — С. 56.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994. № 51-ФЗ (ред. от 23.05.2018 с изм. и доп. вступ. в силу с 03.06.2018) // СЗ РФ. 05.12.1994. № 32. Ст. 3301.

Также, частью 1 статьи 2 ГК РФ законодателем признается факт наличия автономии воли, как одного из основополагающих начал в регулировании гражданских правоотношений.

Вопросы правового статуса юридического лица не теряют, а только наращивают актуальность, как в теории гражданского права, так и в развитии отечественного гражданского законодательства, что объясняет особое положение данного вопроса в Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации, одобренной решением Совета при Президенте Российской Федерации по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 7 октября 2009 года.

Так, А. Л. Маковский, как один из разработчиков названной концепции, отметил необходимость формирования в российском гражданском законодательстве двух полноценных отраслей — корпоративного и вещного права¹. Их формирование немислимо без нового осмысления понятия воли юридического лица, в том числе ее автономии, особенно в современной действительности, когда повальная цифровизация общественных отношений требует от права переоценки многих понятий и категорий, уже сегодня большую часть предмета гражданского оборота составляет объекты не материального мира, как то интеллектуальная собственность, цифровые услуги и др., в основе которых лежит абстрактное, а не конкретное (материальное).

Учитывая названные тенденции все большую потребность вызывает определение такого абстрактного понятия как воля юридического лица, и ее автономия, с целью формирования стабильности в гражданском обороте и создания превенции защиты прав и законных интересов добросовестных участников такого оборота.

Таким образом, не смотря на то, что на сегодняшний день суть и содержание понятия воли юридического лица является дискуссионным как в рамках доктринальных подходов к определению ее содержания, так и в правоприменительной практики и в законотворческой деятельности, а пределы границ автономии воли в отдельных правоотношениях настолько размыты, что нуждаются в серьезном теоретическом осмыслении, и в выработке единообразия, при их определении в правоприменительной практике.

Подытоживая вышеизложенное, можно заключить, что современное определение воли юридического лица, и ее автономия, больше тяготеет к концепции реальности юридического лица и ее отождествления с людским субстратом, составляющее юридическое лицо.

Признание за юридическим лицом только лишь наличие целевого имущественного объединения будет идти в разрез многим положениям других категорий, понятий и доктрины. Сложность будет заключаться

¹ *Маковский А. Л.* Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации / вступ. сл.: А. Л. Маковский — М.: Статут, 2009. — С. 5–6.

и в определении дееспособности юридического лица, если оно будет представляться лишь как объединение имущества.

При этом, стоит отметить наличие в названных подходах и сильных аргументов, так, например, представления юридического лица в рассмотрении его отдельно от людского субстрата наиболее полно будет соответствовать концепции ограниченной ответственности, что является безусловным главным мотивом и целью создания и функционирования юридического лица.

Таким образом, представляется необходимым заключить, что воля юридического лица, это способность юридического лица определять своими действиями (бездействиями), как участника правоотношения, реализацию цели своей деятельности, степень и необходимость их совершения, а также соотнесенность предполагаемых результатов с теми целями и задачами, которые постулируются в учредительных и иных документах юридического лица.

Исходя из вышеизложенного предлагается определять автономию воли юридического лица как установленный законом или его волеобразующими или волевоплощающими органами пределы, в рамках которых формируется волевые процессы, направленные на реализацию цели существования юридического лица и выполнению поставленных перед ним задач.

Кулагина А. Ю.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Право преждепользования товарными знаками: правовой анализ

Аннотация: В статье проанализированы национальное законодательство и правоприменительная практика о праве преждепользования. Автор приходит к выводу, что ограничение исключительного права лица, на имя которого зарегистрирован товарный знак, недопустимо, а отказ в защите такого исключительного права вследствие применения норм о праве преждепользования является неправомерным и нарушающим нормы Конституции РФ, а также основополагающие принципы и нормы международного права.

Ключевые слова: товарный знак, право преждепользования, исключительное право на товарный знак, патентное право.

В настоящее время актуальна проблема столкновения прав на товарные знаки. В связи с этим важен вопрос о наличии права преждепользования товарными знаками.

Товарные знаки определяются законом как обозначения, служащие для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. То есть, законом закрепляется функциональное

назначение товарных знаков — различение товаров. Такое обстоятельство предполагает, что один и тот же товарный знак — средство индивидуализации — не должен «индивидуализировать» нескольких различных производителей¹.

Возможны ситуации, когда лицо начинает использовать товарный знак, не регистрируя его, а затем, этот товарный знак регистрируется другим лицом. Таким образом возникает спор о принадлежности прав на товарный знак между лицом, которое его зарегистрировало, и лицом, которое первым начало его использование. Наиболее ярко эту проблему выражает ситуация, сложившаяся с так называемыми советскими товарными знаками. Это, например, сырки «Дружба», шоколад «Аленка», и ряд других наименований. По оценке Роспатента, существует около 4000 таких обозначений².

Для решения возникшего спора в теории и в практике не раз возникала идея введения *права преждепользования* товарным знаком. Так, примером может служить проект Федерального Закона № 444256-6 «О внесении изменений в статью 1484 части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», или суждения в доктрине о том, что в судебной практике «сформирована устойчивая позиция, подтверждающая существование права преждепользования, однако законодательно оно не закреплено»³.

Право преждепользования существует в патентном праве, где оно определяется как право лица, начавшего добросовестное использование объекта патентных прав, до даты их приоритета, продолжить такое использование без расширения объема. Такое положение оправданно, так как направлено на стимулирование технического прогресса. Появление права преждепользования товарным знаком, вероятно, будет развивать разве что нестабильность гражданского оборота и введение потребителя в заблуждение. Так, в соответствии с пунктом 1 статьи 10 Закона РФ «О защите прав потребителей» изготовитель обязан предоставлять потребителю информацию, обеспечивающую возможность правильного выбора товаров. Однородный товар, произведенный разными заводами, имеющий различное качество, под сходным (или даже тождественным) товарным знаком вряд ли обеспечит потребителю возможность правильного выбора.

Реализовать право преждепользования, предлагается путем выдачи принудительной простой (неисключительной) лицензии, при чем

¹ Гутников О. В., Смирнова В. М. О советских товарных знаках // Журнал российского права. — 2015. № 1. С. 63.

² Сергеев А. П. Битва за советские товарные знаки продолжается. Есть ли выход? // Закон. — 2013. № 6. — С. 95.

³ Рабинов А. А. Проблемы правоприменительной практики при рассмотрении споров о нарушении права на товарный знак // Имущественные отношения. — 2011. № 4. — С. 88.

безвозмездной. Такое решение предусматривалось частью 2 статьи 13 Федерального закона «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации». Также такой подход нашел свое отражение в проекте Федерального Закона № 444256-6. Но это еще не все. Предполагалось, что указанная лицензия будет допускать использование товарного знака в отношении однородных товаров и без ограничения по объему их выпуска. Трудно назвать такую конструкцию типичной для преждепользования. Помимо этого, принудительные лицензии в отношении товарных знаков не допускаются статьей 21 Соглашения ТРИПС, выполнение которого обязательно для России¹.

То есть, законопроект поддержки в экспертном заключении не получил, и принят не был. А часть 2 статьи 13 Федерального закона от 18.12.2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» была отменена еще до вступления в силу Вводного закона.

Однако, попытки применить право преждепользования в сфере товарных знаков предпринимаются судами на практике². В качестве примера можно привести Дело № А41-25474/15, которое было рассмотрено Судом по интеллектуальным правам в качестве кассационной инстанции в июле 2016 г. Так, ООО «Метатр» обращается с иском к ООО «Саттелит» о защите исключительных прав на товарный знак и взыскании компенсации. Истец обладает исключительным правом на товарный знак «Дамский каприз», с датой приоритета от 15.08.2008 и сроком действия до 15.08.2018. В ходе судебного разбирательства подтверждается факт использования сходного до степени смешения товарного знака в отношении однородной продукции ответчиком. Суды первой и второй инстанции отказали в удовлетворении требований на основании того, что ответчик начал использование товарного знака с 2006 года, то есть до даты его приоритета. Постановление Суда по интеллектуальным правам по этому делу указывает, что «право преждепользования, установленное статьей 1361 ГК РФ, действует только в отношении изобретений, полезных моделей и промышленных образцов»³. В итоге, Суд по интеллектуальным правам пришел к выводу, что принятые по делу решение и постановление подлежат отмене, а дело — передаче на новое рассмотрение апелляционный суд в качестве суда первой инстанции.

ГК РФ в статье 1484 предоставляет лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак исключительное право его использования

¹ Трусова Е. А., Орешин Е. И. Битва за советские товарные знаки. Введение права преждепользования — выход? // Закон. — 2014. № 10. — С. 69.

² Зуйков С. А. Существует ли в России право преждепользования? // <https://blog.pravo.ru/blog/6513.html>

³ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 13 июля 2016 г. № С01-433/2016 по делу № А41-25474/2015.

любым не противоречащим закону способом, указывая, что никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован, или однородных товаров. Эта норма направлена на реализацию статей 15, 17, 34, 44, 55 Конституции Российской Федерации, а также на реализацию обязательств Российской Федерации по международным договорам, на что указал Конституционный Суд в своем Определении от 24.09.2013 № 1342-О.

Таким образом, такое ограничение исключительного права недопустимо¹. Отказ в защите исключительного права лица на товарный знак вследствие применения норм о праве преждепользования является неправомерным и нарушающим нормы Конституции Российской Федерации, а также основополагающие принципы и нормы международного права.

Кусайкина М.В.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Транспортные коридоры России: роль и значение для осуществления внешнеторговой деятельности на мировой арене

Аннотация: В статье рассмотрен вопрос значимости транспортных коридоров для экономической деятельности отдельных стран. Проанализированы характерные черты ведения хозяйственной деятельности при использовании транспортных коридоров. Выявлена и обоснована необходимость создания новых МТК и развитие уже имеющихся.

Ключевые слова: международные транспортные коридоры, внешне-торговая деятельность, логистические маршруты.

Внешнеторговая деятельность в настоящее время является одним из важнейших направлений деятельности экономических субъектов по осуществлению сделок и операций при торговле товарами. По мере вступления России на путь международной интеграции, внешнеторговая деятельность (далее — ВТД) становилась одной из ключевых направлений экономического развития. Функции, возложенные на ВТД, стали носить фундаментальный характер. Стремительное развитие ВТД позволило обеспечить мировой рынок конкурентоспособными отечественными товарами и услугами, что было бы невозможно без развитой системы международных транспортных коридоров, проходящих через территорию Российской Федерации.

¹ *Аникин А. С.* Запрет на нарушение прав третьих лиц как предел осуществления субъективного исключительного права // Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал.— 2008. № 1. — С 152.

В науке принято выделять несколько определений международных транспортных коридоров (далее — МТК). По одному из них под МТК понимаются международные транспортные системы, состоящие из различных видов транспорта и их инфраструктуры, позволяющие осуществлять перевозки грузов и пассажиров в определенных направлениях, на благоприятных организационных, технологических, правовых, экономических, информационных, сервисных условиях, обеспечивающих безопасность перевозок¹.

Транспортная система является одним из необходимых факторов эффективного функционирования экономики страны и важнейшей инфраструктурной основой ее устойчивого экономического роста. В современных условиях, когда страны стремятся интегрировать производственные процессы и образовывать мировую торговую сеть, развитие высокотехнологичных транспортно-коммуникационных систем является необходимым фактором для того, чтобы страны получили наиболее благоприятные условия для осуществления хозяйственной деятельности². Развитие мирового производства, глобализация бизнес-проектов и стремление создать единую мировую транспортную систему для упрощения доставки грузов невозможны без развитой системы международных транспортных коридоров, которые сосредотачивают в себе основные грузопотоки, образуя ключевые логистические маршруты. Сегодня развитие МТК является необходимым условием не только деятельности транснациональных корпораций (далее — ТНК) и промышленных гигантов, использующих системы удаленного производства, но и объектом экономического интереса государств, через которые проходит маршрут.

Таким образом, можно вывести основные характерные черты МТК, объединив их в определение: это часть национальной или международной транспортной системы, которая обеспечивает значительные международные грузовые и пассажирские перевозки между отдельными географическими районами. Однако развитие МТК возможно при условии наличия высокотехнологичной и развитой технической и правовой системы, что невозможно без гармонизации таможенного законодательства на международном уровне. Из этого следует, что при желании страны внедриться в систему МТК, ее приоритетными задачами станут унификация нормативно-правовой базы и развитие

¹ Дергачев В. А. Геополитическая теория больших многомерных пространств: монография. (Электронное издание на CD + Интернет-гиперссылки) — Издательский проект профессора Дергачева, 2011.

² Lakshmanan T.R. (2001) Integration of Transport and Trade Facilitation: Overview. In: T. R. Lakshmanan (ed.) Integration of Transport and Trade Facilitation: Selected Regional Case Studies, Washington DC: the World Bank Group.

транспортной логистической системы¹. В современных условиях развитие внешнеторговой деятельности (далее — ВТД) и сопутствующее ей развитие транспортных коридоров, связывающих Европу и Азию, имеют первостепенное значение для мировой экономики и экономик государств различных интеграционных союзов².

Еще одним центральным понятием является термин мультимодальные транспортные коридоры (направления), под которыми понимается концентрация на определенных территориях транспорта и коммуникаций для упрощения пассажироперевозок и поставки грузов. Это понятие было сформулировано и утверждено Европейской Комиссией по транспорту и энергетике в 2005 году. Также Комиссией были обозначены пять основных логистических направлений-осей:

1. «Северная ось», соединяющая Европейский Союз (далее — ЕС) с Россией, проходящая через территорию Финляндии;
2. «Центральная ось», связывающая ЕС с Украиной;
3. «Юго-восточная ось», объединяющая ЕС через Балканы (Румынию и Болгарию) с Турцией и Южным Кавказом, а также с Каспийским морем;
4. «Юго-западная ось», открывающая для ЕС выход через Гибралтарский пролив в арабские страны Северной Африки (Марокко, Египет);
5. «Морские автомагистрали», соединяющие европейские моря³.

Территориальный потенциал Российской Федерации позволяет объединять основные направления мультимодальных осей. Так, система международных транспортных коридоров, проходящих через Россию, включает в себя два евроазиатских коридора, Северный морской путь, три панъевропейских транспортных коридора (РЕ-1, РЕ-2, № 9), а также МТК, связывающие провинции Китая через морские порты Приморского края с портами стран Азиатско-Тихоокеанского региона. Согласно международным правилам, каждому из транспортных коридоров дано свое название.

Одним из самых логистически приоритетных коридоров является направление «Север-Юг», объединяющее страны Восточной, Цен-

¹ Миротина Л. Б. Транспортная логистика: учебник для транспортных вузов. — М.: Экзамен, 2002. — 511. — С. 5.

² Марынич Б. В., Гаврилко Н. Н. Международные транспортные коридоры: проблемы и перспективы развития / В сборнике: Логистика в портфеле ресурсов импортозамещающей индустриализации: антикризисные стратегии роста и развития в условиях санкционных ограничений. Материалы международного научно-практического XI Южно-Российского логистического форума. — 2015. — С. 461–464.

³ Дергачев В. А. Геополитическая теория больших многомерных пространств: монография. (Электронное издание на CD + Интернет-гиперссылки) — Издательский проект профессора Дергачева, 2011.

тральной Европы и страны Скандинавии, европейскую часть России, Иран, Индию, Пакистан.

Следующим коридором является МТК «Транссиб», маршрут которого проходит через страны центральной Европы, объединяя крупнейшие регионы России, через города Москва, Екатеринбург, Красноярск, Хабаровск, Владивосток. Также данный транспортный коридор имеет несколько ответвлений, которые открывают логистические направления на Киев, Казахстан, Монголию и Китай.

Следует отметить, что через территорию Российской Федерации проходят международные коридоры «Северный Морской Путь», «Приморье-1», «Приморье-2», объединяющие крупные железнодорожные узлы страны с другими странами. Панъевропейские транспортные коридоры РЕ-1, № 2, № 9, связывающие страны Финского залива, Российскую Федерацию с государствами ЕС, имеют немаловажное значение в перевозке грузов и транзите товаров⁴.

Таким образом, международные транспортные коридоры, проходящие через территорию России, служат фактором развития и упрощения внешнеторговой деятельности, перспективным направлением для привлечения иностранных инвестиций, а также упрощают процессы импорта и экспорта товаров, что дает дополнительные возможности для развития системы таможенных органов.

Левочки В. В.

аспирант ИПиНБ РАНХиГС

Гражданско-правовой режим некоторых объектов в недропользовании: проблемы и их решения

Аннотация: В статье выделены наиболее острые проблемы правового режима отдельных объектов гражданских прав в недропользовании, в частности, проблема неоднозначного определения правовой природы отношений между государством и недропользователем по поводу пользования участком недр. Автор заключает, что правовой режим недропользования нуждается в совершенствовании путем унификации терминологии, признаков объектов гражданских прав, а также развития частноправовых форм недропользования.

Ключевые слова: правовой режим недропользования, закон о недрах, недропользователь, право пользования недрами.

Действующее законодательство о недрах в части правового режима объектов гражданских прав содержит ряд пробелов и противоречий с гражданским законодательством, что тормозит развитие партнерских

⁴ Троицкая Н. А. Транспортные коридоры России для международного сообщения. – М.: АСМАП, 2000. – 174 с.

взаимовыгодных отношений недропользователей и государства — собственника недр. Об актуальности указанной проблемы говорилось и в п. 3 введения Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации¹, и в литературе². Выделим наиболее острые проблемы правового режима отдельных объектов гражданских прав в недропользовании.

Недра России и участки недр являются центральными объектами в недропользовании. Основной проблемой гражданско-правового режима недр России в целом является защита вещного права государственной собственности на недра от самовольного пользования недрами. В настоящее время действует Постановление Правительства РФ от 04.07.2013 № 564 «Об утверждении Правил расчета размера вреда, причиненного недрам вследствие нарушения законодательства Российской Федерации о недрах», основным недостатком которого является привязка порядка расчета незаконно добытых полезных ископаемых к запасам полезных ископаемых, что приводит к огромному правовому пробелу в отношении недр, где геологического изучение не проводилось.

Закон РФ «О недрах» не дает конкретного определения участка недр. Правовая природа отношений между государством и недропользователем по поводу пользования участком недр неоднозначно определяется судебной практикой. Так, в большинстве решений последних лет судьи оценивают их как договорные отношения³. Однако имеются множество судебных решений, признающие данные правоотношения исключительно административными⁴. Между тем часть 2 ст. 12 Закона РФ «О недрах» однозначно указывает на договорную форму отношений, которая не может быть отнесена ни к одному из известных сегодня российскому праву договорных форм. Предметом является предоставление государством участка недр в пользование за плату недропользователю, а недропользователь обязуется выполнить работы по определенному

¹ Вестник ВАС РФ. № 11. ноябрь. 2009.

² Козловский Е. А. К проблеме исследования недр и недропользования в России // Проблемы управления экономикой и нефтегазовым комплексом. — 2013. № 6. — С. 23–22.

³ Постановления Президиума ВАС РФ от 05.09.2006 № 856/06 по делу № А40–18915/04–31–200 // Вестник ВАС РФ. 2006. № 12; Решение Арбитражного суда Иркутской области от 27.05.2007 года по делу А19–3134/07–55. Электронное правосудие. Банк решений. URL: http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/f0d1d62b-9eb5-4845-b3e2-7d09cd998011/%D0%9019-3134-2007__20070525.pdf?download=true; Решение Арбитражного суда Рязанской области от 28.11.2012 года по делу № А54–6589/2012. Электронное правосудие. Банк решений. URL: http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/f3b8c0a8-cb1b-46ee-a862-85fd8ee9c36/%D0%9054-6589-2012__20121128.pdf?download=true.

⁴ Решение Арбитражного суда города Москва от 20.11.2012 года по делу № А40–57211/12. Электронное правосудие. Банк решений. URL: http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/f7683040-4666-4d15-a9a4-3f08e75fe1fc/%D0%9040-57211-2012__20121120.pdf?download=true.

виду пользования недрами. Поэтому это самостоятельный вид гражданско-правового договора, содержащий публичные элементы (платежи, порядок внесудебного прекращения отношений, оформление лицензий). При этом существенно ограничивается принцип свободы договора в части согласования условий. Отметим также проблему момента возникновения обязательственных прав (ст. 10.1 или ч. 7 ст. 9 Закона РФ «О недрах»), неэффективность и несоответствие административной формы надзора договорным отношениям.

Закон противоречиво использует терминологию «полезные ископаемые», «минеральное сырье», «минеральные ресурсы», «подземные воды». Возникновение прав на добытые ресурсы и отходы горнодобывающего и связанного с ним перерабатывающего производства должно соответствовать нормам о плодах, продукции (136 ГК РФ) и переработке (220 ГК РФ). Пользование участком недр и отходами сводится к извлечению полезных ископаемых, производству продукции из вещи государства-собственника, что должно быть возмездным и оплата должна быть в форме частноправовых платежей, например, ренты¹, а не публичных — НДПИ.

Законом не дано определение подземному сооружению, не установлены его признаки для идентификации и отграничения от наземных и смешанных построек. Гражданско-правовой режим подземных сооружений, единого недвижимого комплекса и предприятия, имеющих в своем составе подземные сооружения, не учитывает неразрывную связь с участком недр, в результате чего вещные права на них существенно ограничиваются в плане владения и пользования. Это препятствует реализации права пользования недрами новому недропользователю участка недр². На практике есть ситуации, когда владелец подземного сооружения теряет права на него (напр., залог, расторжения договора аренды и т.д.), и возникает проблема сохранности месторождения из-за отсутствия права пользования недрами у нового владельца³.

Очевидно, что собственник подземного сооружения, не связанного с добычей ресурсов недр, должен иметь ограниченное вещное право на участок недр, в пространстве которого он находится. Для небольших подземных сооружений, привязанных к конкретным земельным участкам, глубиной до 5 метров, достаточно предусмотрен-

¹ Ходырев П. М. Правовая природа платы за пользования недрами в целях добычи полезных ископаемых // Вестник Удмуртского университета. Экономика и право. Вып. 1. — 2008. — С. 167.

² Постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 13.03.2012 по делу № А63-6818/2011 // СПС «КонсультантПлюс». — URL: <http://www.consultant.ru>.

³ Дудиков М. В. Проблемы правового регулирования прекращения права пользования недрами по обстоятельствам, не связанным с использованием недрами // Юрист. 2008. № 2. С. 38.

ного в ст. 19 Закона РФ «О недрах» правомочия землевладельца. Что касается остальных подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых, то институт суперфиция (права застройки) вполне обоснован и актуален.

В отношении подземных сооружений, связанных с геологическим изучением, разведкой и добычей полезных ископаемых, предлагаем два варианта решения проблемы. Первый вариант, сооружения в соответствии со ст. 135 ГК РФ удобнее признавать принадлежностью, а участок недр, для использования которого они предназначены, главной вещью¹. Более эффективна для этого конструкция концессионного соглашения между государством и недропользователем. Второй вариант — установление в развитии ст. 445 ГК РФ обязанности бывшего недропользователя пользоваться подземным сооружением для сохранения месторождения до его передачи в обязательном порядке новому недропользователю на условиях любого из договоров в собственности или пользование на срок действия права пользования недрами, и закрепить это гражданско-правовой ответственностью в виде возмещения убытков, связанных с простоем.

Отметим, что предприятие как объект гражданских прав также позволяет объединить абсолютные права на имущества, неразрывно связанное с недрами, и право пользования недрами. Между тем общегражданский правовой режим предприятия требует существенного совершенствования².

Право пользования недрами является объектом прав в правоотношениях универсального и сингулярного правопреемства, предусмотренных в ст. 17.1 Закона РФ «О недрах». Однако отсутствие в законе указания на правовые формы перехода права пользования недрами, которые должны быть основанием переоформления лицензии, как удостоверительного документа, привели к росту схем вывода капитала из компаний недропользователей, обладающих признаками банкротства³. Теоретически наиболее подходящими правовыми

¹ Цыганов В. Г. К вопросу о правах на буровые скважины // Недвижимость и инвестиции. Правовое регулирование. — 2001. № 1(6). — URL: http://dprg.ru/journal/journal_5_12.htm.

² Лукманова Л. Р. Предприятие как объект гражданских прав // Наука, образование, общество: тенденции и перспективы развития. Сборник материалов III международной научно-практической конференции. — 2016. — С. 313–316.

³ Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 05.11.2013 по делу № А33-6472/2013; Постановление Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 14.10.2010 по делу № А58-6764/08; Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 18.10.2010 № Ф03-6467/2010 по делу № А37-1051/2009; Постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2016 № 05АП-4103/2016 по делу № А51-3244/2010. СПС «КонсультантПлюс». — URL: <http://www.consultant.ru>.

формами передачи права пользования недрами могут быть: продажа имущественного комплекса (предприятия), включающего в себя право пользования недрами, либо передача договора в соответствии со ст. 392.3 ГК РФ и одновременная передача необходимого имущества по договору купли-продажи, аренды или внесения его в качестве вклада. При этом необходимо предусмотреть форму выражения согласия государства как кредитора. На основании указанных форм допустимо проводить переоформление лицензии.

На основании изложенного можно заключить, что правовой режим рассмотренных объектов гражданских прав в недропользовании нуждается в совершенствовании путем унификации терминологии и признаков объектов, а также развития частноправовых форм недропользования с индивидуальным ориентиром на каждый вид пользования недрами, предусмотренный ст. 6 Закона РФ «О недрах», и устранением лицензирования и других публичных элементов договора, затрудняющих развитие данных отношений.

Лубик А. Ф.

студент факультета таможенного дела
Российской таможенной академии

Разработка рекомендаций по совершенствованию таможенного контроля товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности

Аннотация: В статье предпринята попытка определить понятие товара, содержащего объект интеллектуальной собственности, на основе действующего законодательства, а также обозначены актуальные проблемы защиты таможенными органами интеллектуальной собственности и предложены основные направления ее совершенствования.

Ключевые слова: интеллектуальная собственность, правообладатель, таможенный контроль, Евразийский экономический союз, таможенные органы.

В современном мире в условиях международной экономической интеграции и роста внешнеэкономического оборота товаров, колоссальное значение приобретает защита прав интеллектуальной собственности, так как через таможенную границу с каждым днем все больше перемещается товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, составляющей значительную часть стоимости таких товаров. Представляется, что таможенный контроль в этих условиях — это меры воздействия таможенных органов на процесс перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу в целях обеспечения соблюдения участниками данного процес-

са таможенного и иного законодательства, контроль за исполнением которого возложен на таможенные органы¹.

Актуальность данной проблематики обусловлена высокой долей возбужденных дел в сфере защиты интеллектуальной собственности, а именно большим количеством дел по ст. 14.10 КоАП РФ «Незаконное использование товарного знака» — обстоятельство, прямо указывающее на большое количество контрафактных товаров: то есть из всего объема возбужденных таможенными органами дел об административных правонарушениях, по данным ФТС России, и в 2014 и в 2015 годах около 97% приходится на дела, связанные с интеллектуальной собственностью (рис.)². Исходя из этого, можно сделать вывод, что существует достаточно много проблем в данной сфере и поэтому необходимо совершенствовать таможенный контроль и повышать его эффективность в отношении данной категории товаров в целях снижения количества контрафактных товаров на рынке государств-членов ФТС.

Также стоит отметить, что в результате осуществления таможенного контроля в 2015 году было выявлено 18,1 млн единиц контрафактной продукции (в 2014 году — более 9,5 млн единиц) и предотвращен ущерб, который мог бы быть нанесен правообладателям на сумму более 3,9 млрд руб. (в 2014 году — 2,4 млрд руб.). Данные факты свидетельствуют о высокой значимости и необходимости таможенного контроля в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности (ОИС), а также о повышении эффективности таможенного контроля в 2015 году по сравнению с 2014 годом.

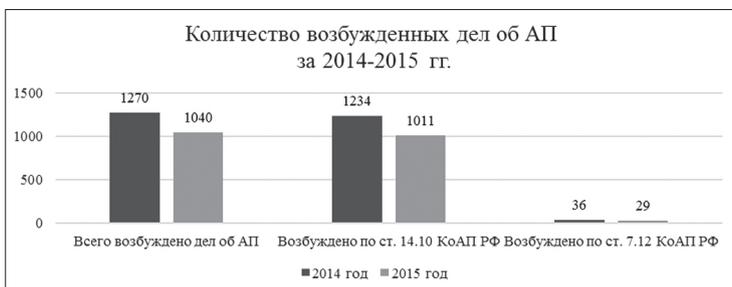


Рис. 2. Динамика количества возбужденных таможенными органами РФ дел об административных правонарушениях в 2014–2015 гг.

¹ Костин А. А., Костина О. В. Современные тенденции развития системы таможенного контроля // Научно-методический электронный журнал Концепт. — 2016. Т. 15. — С. 2076.

² Таможня и общество против контрафакта [Электрон. ресурс]. — URL: http://www.customs.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=23190:2016-04-25-13-31-20&catid=40:2011-01-24-15-02-45.

Кроме этого, в последние годы увеличилось количество обращений в таможенные органы правообладателей объектов интеллектуальной собственности о защите из прав: количество обращений в 2013 году составило 3084, в 2014—2587, в 2015—3891¹, т.е. за два года количество обращений увеличилось более чем на 20%, а это свидетельствует о росте внимания правообладателей к защите своих прав посредством использования таможенного реестра интеллектуальной собственности (ТРОИС), а также о компетентной оценке бизнес-сообществом планомерной деятельности ФТС России по повышению уровня защиты прав интеллектуальной собственности, что еще раз подтверждает актуальность выбранной темы.

Перед тем как переходить к существующим проблемам в части таможенного контроля в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, считаю целесообразным сначала дать понятие таких товаров. Проанализировав нормативно-правовую базу РФ и ЕАЭС было выявлено, что в настоящее время определения товара, содержащего объект интеллектуальной собственности ни в законодательстве РФ, ни в законодательстве ЕАЭС не закреплено, поэтому, исходя из определения товара, закрепленного в ст. 4 ТК ТС² и определения объектов интеллектуальной собственности, закрепленных в ГК РФ³ можно констатировать, что товар, содержащий объекты интеллектуальной собственности представляет собой имущество, включающее в себя объекты интеллектуальной собственности (объекты авторского прав, смежные права, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения) в отношении которого таможенные органы правомочны принимать меры по защите прав интеллектуальной собственности.

Далее перечислим некоторые проблемы в части таможенного контроля в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности. Одной из таких проблем является возможность перемещения контрафактных товаров между государствами-членами ЕАЭС, обусловленная ведением каждым из государств-членов ЕАЭС национальных таможенных реестров интеллектуальной собственности, содержащих разное количество объектов интеллектуальной собственности, так, например, в реестре Казахстана содержится около 450 ОИС, в Белоруссии — около 300 ОИС, а в России — свыше 1500 ОИС⁴. Такая разница

¹ Таможня и общество против контрафакта [Электрон. ресурс]. URL: http://www.customs.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=23190:2016-04-25-13-31-20&catid=40:2011-01-24-15-02-45.

² Таможенный кодекс Таможенного союза // СПС «КонсультантПлюс».

³ Гражданский кодекс Российской Федерации, часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ, часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ, часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ, часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ // СПС «Гарант».

⁴ Агамагомедова С.А. Таможенный контроль товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности // Хозяйство и право. — 2015. № 7. — С. 103—110.

создает возможности беспрепятственного ввоза товаров, содержащих ОИС на территорию одного из государств-членов ЕАЭС, в котором они не внесены в реестр и ввиду отсутствия таможенных границ, их дальнейшего распространения на территории данного государства уже в качестве контрафактных товаров. На мой взгляд, данная проблема может быть решена посредством начала функционирования Единого реестра объектов интеллектуальной собственности ЕАЭС, который позволит защищать права интеллектуальной собственности на территории всех государств-членов ЕАЭС. Известно, что 21 мая 2010 года уже было подписано соглашение о таком реестре¹, но до настоящего времени он так и не начал функционировать и в нем пока нет ни одного зарегистрированного объекта интеллектуальной собственности ввиду того, что существуют пробелы в порядке рассмотрения заявлений и принятий решений при регистрации ОИС, а также отсутствует кадровое обеспечение по ведению данной функции, поэтому правообладателям сегодня в целях защиты своих прав приходится регистрировать ОИС во всех национальных таможенных реестрах интеллектуальной собственности государств-членов ЕАЭС, что влечет за собой большие временные и финансовые затраты.

Также считаю необходимым отметить то факт, что в настоящее время осуществление эффективного таможенного контроля в отношении товаров, содержащих ОИС невозможно из-за существующего порядка таможенного декларирования, т.к. информация, вносимая в ТРОИС не используется впоследствии при таможенном декларировании путем заполнения лишь второго подраздела 33 графы декларации на товары (ДТ)². В целях решения данной проблемы необходимо внести изменения в структуру декларации на товары: выделить отдельный подраздел в 31 графе ДТ для внесения информации о товарах, содержащих ОИС и предусмотреть 3 варианта ее заполнения: в случае, если товары не содержат ОИС, то данную графу не заполнять, если же товары содержат ОИС, внесенные в ТРОИС, то указывать идентификационный код данного товара, согласно ТРОИС, если же товары содержат ОИС, но они не включены в ТРОИС, то указывать специальный универсальный код, свидетельствующий об этом. Внесение подобных изменений в структуру ДТ и порядок ее заполнения позволят однозначно определять факт наличия или отсутствия ОИС в товарах, а также исключит возможность ввода декларантом заведомо несуществующего кода, а следовательно, уменьшится вероятность занижения таможенной стоимости товаров,

¹ Соглашение о Едином таможенном реестре объектов интеллектуальной собственности государств-членов Таможенного союза. Заключено в г. Санкт-Петербург 21.05.2010 // СПС «КонсультантПлюс».

² *Сорокин А. М.* Совершенствование порядка таможенного декларирования товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности // Вестник Российской таможенной академии. — 2015. № 2. — С. 169–176.

содержащих ОИС и появится возможность проводить автоматический компьютерный поиск информации о товарах, содержащих ОИС, доверенных лицах и т.д. на основе данных, указанных в дополнительном подразделе 31 графы ДТ.

Помимо вышеперечисленных проблем также, на мой взгляд, необходимо выделить проблему, связанную с отсутствием мер по защите прав на ОИС в отношении товаров, перемещаемых физическими лицами для личного пользования, в том числе пересылаемых в их адрес в международных почтовых отправлениях¹. Получается, что данная норма, содержащаяся в ТК ТС позволяет нарушать права правообладателей, особенно эта проблема актуальна при осуществлении Интернет-торговли. Поэтому, следует внести изменения в законодательство, которые позволят распространять таможенный контроль на товары, содержащие ОИС и перемещаемые в международных почтовых отправлениях.

Таким образом, в настоящее время ощущается острая необходимость в совершенствовании таможенного контроля в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности. Предложенные меры позволят не только повысить эффективность таможенного контроля, но и в полной мере осуществлять защиту прав правообладателей, а также избежать недополучения в государственный бюджет таможенных пошлин, налогов из-за занижения таможенной стоимости таких товаров.

Маглеева У.А.
аспирант ИПиНБ РАНХиГС

Заверения об обстоятельствах: эволюция и правовая природа

Аннотация: Автор статьи раскрывает понятие и функции заверения в гражданском праве, его роли в российском праве и проблемах определения правовой сущности заверений об обстоятельствах и их внедрения в практику. Отмечена острая необходимость решения теоретических вопросов, связанных с заимствованием заверения об обстоятельствах из английского права, доктринальным образом при помощи комплексного анализа норм гражданского права.

Ключевые слова: заверение об обстоятельствах, гарантия, юридический поступок, английское право.

Концепция заверений и гарантий появилась в английском праве примерно в XVIII веке. Она развивалась в английском праве на протяжении двух веков, отшлифовывалась, заверения и гарантии прочно вошли в договорную практику, став неотъемлемым элементом многих

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации, часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ, часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ, часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ, часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ // СПС «Гарант».

видов договоров (купли-продажи, аренды, кредита, оказания услуг), где присутствует информационная асимметрия между контрагентами.

Российские юристы познакомились с заверениями и гарантиями в 90-х годах, когда в Москве и Санкт-Петербурге стали появляться первые международные юридические фирмы, практикующие английское право. Постепенно и у нас они стали частым явлением, сначала в договорах заключаемыми российскими компаниями по английскому праву, потом и в договорах, подчиненных российскому праву.

Заверения выполняют две важные функции. Во-первых, предоставляя их, стороны раскрывают друг перед другом информацию, существенную для их договорных отношений и ведут переговоры относительно существенных аспектов сделки. Согласование заверений является способом преодоления информационной асимметрии между контрагентами, которая присутствует практически всегда¹. Во-вторых, в случае ложности своих утверждений, пострадавшая сторона располагает средствами защиты в виде, например, расторжения договора или взыскания убытков. Таким образом, заверения представляют собой механизм распределения рисков между сторонами договора, в том числе, рисков, могущих реализоваться в будущем.

Чтобы нагляднее представить масштаб использования заверений в современной договорной практике, стоит упомянуть, что заверения обычно формулируются практически по всем важным аспектам сделки: предмету договора, относительно сторон договора в отношении действительности сделки в целом.

Как мы видим, с деловой точки зрения, заверения представляют собой чрезвычайно нужный коммерческий механизм. Очевидно, что благодаря заверениям участники делового оборота имеют в своем арсенале больше инструментов для оптимального структурирования своих сделок и могут распределять риски очень точным образом в соответствии со своей переговорной позицией.

Несмотря на востребованность в договорной практике, путь заверений в российском праве был и продолжает оставаться тернистым.

Заверения применялись и до закрепления соответствующих норм в гражданском кодексе, с опорой на принцип свободы договора. Хотя и были случаи, когда стороне удавалось получить судебную защиту заверениям², судебная практика была неоднозначной и в целом неблагоприятной для данного механизма. Практикующие российские юристы отмечают, что российские суды на протяжении многих лет до-

¹ Томсинов А. В. Заверения об обстоятельствах и возмещение потерь в российском праве в сравнении с representations, warranties и indemnity в праве Англии и США // «КонсультантПлюс».

² Постановление ФАС Московского округа от 11.06.2013 по делу № А40-54975/12-22-529.

статочны «враждебно или неоднозначно подходили к практике включения в российские договоры многих инструментов, часто используемых в международных сделках»¹. Не были исключением и заверения, и гарантии². А. Ю. Буркова вспоминает, что существовал риск, что подобные заверения и гарантии могут быть рассмотрены как «носящие декларативный характер и не подлежащие защите»³.

Необходимо отметить, что даже в период, когда условия договора о заверениях не получали судебную защиту и они не выполняли свою защитную функцию, они оказывали положительный эффект на ведение переговоров и договорных отношения. Под судебное рассмотрение попала лишь малая часть договоров, содержащих заверения. Нельзя приравнять отсутствие судебной защиты заверениям к отсутствию пользы от них.

После того, как нормы о заверениях об обстоятельствах были добавлены в ГК РФ и вступили в силу 1 июня 2015 года, появилась практическая возможность привлечь контрагента к ответственности. Нужно ожидать, что с закреплением в Гражданском кодексе популярность использования заверений в договорах еще больше возрастет и станет появляться в договорах не только крупных и средних компаний, но малых компаний, индивидуальных предпринимателей и обычных физических лиц.

Теперь стала еще острее необходимость решить теоретические вопросы, связанные с заимствованием данной английско-правовой концепции⁴. Как справедливо утверждают А. Н. Донцов, А. В. Малаватский, положения Гражданского кодекса о заверениях об обстоятельствах не содержат прямого ответа на вопрос о правовой природе заверений⁵. Поэтому данный вопрос должен быть решен доктринальным образом при помощи комплексного анализа норм гражданского права.

Полагаем, что правовая природа заверений различна в зависимости от того, каким образом они предоставляются. Статья 431.2 Гражданского кодекса предусматривает, что заверения могут быть предостав-

¹ Дребезина Н. А., Карташкин А. В., Кучер А. Н., Никифоров Д. В., Кулешов М. А. Опционы, заверения, индемнити и другие новшества в российском договорном праве (Options, Representations, Indemnities, and Other Innovations in Russian Contract Law. Client Update). Debevoise & Plimpton, 26 марта 2015 г. С. 1.

² Томсинов А. В. Указ. соч.

³ Буркова А. Ю. Некоторые изменения Гражданского кодекса Российской Федерации с точки зрения российского банковского юриста // Банковское право. — 2015. — № 6. — С. 7—14.

⁴ Замятина Ю., Сиденко Е. Заверения и гарантии в свете изменений ГК РФ / ЭЖ-Юрист. — 2015. № 29. июль. — С. 11.

⁵ Донцов А. Н., Малаватский. А. В. Тренды в структурировании и ценообразовании сделок на рынке в России. Обзор изменений в ГК РФ и корпоративное законодательство

лены как при заключении договора, так и до, и после. Если заверение содержится в договоре или в предварительном договоре, то налично сделочная природа заверения. Наше мнение разделяется С.Л. Будылиным, согласно которому «гарантия имеет сделочную природу»¹, и А.В. Томсиновым, указывающим на то, что «гарантии, в отличие от заверений, являются обычным договорным условием»².

Если же заверение было предоставлено в одностороннем порядке вне рамок договора (например, в переписке), то наиболее убедительно выглядит квалификация предоставления заверения как юридический поступок.

С.Л. Будылин справедливо полагает, что заверение, в отличие от гарантии, не имеет сделочной природы. Предоставляя заверение в одностороннем порядке, лицо не выражает волю на возникновение у него гражданских обязанностей. Если у субъекта отсутствует волеизъявление на приобретение обязанности, то нет оснований говорить о совершении сделки.

Традиционно, юридические факты по своему содержанию в зависимости от наличия или отсутствия воли разделяются на действия и события³. Очевидно, что предоставление заверения не может быть отнесено к событиям, а должно быть квалифицировано как действие, так как связано с волевыми деяниями. Далее, действия разделяются на правомерные и неправомерные, а правомерные в свою очередь подразделяются на юридические акты и юридические поступки. В.А. Белов разъясняет, что юридические поступки — «действия, юридические последствия которых определяются непосредственно законом, безотносительно к тому, на достижение какого именно гражданско-правового результата они направлены, да и направлены ли вообще»⁴. Таким образом, предоставление заверения вне договора попадает под определение юридического поступка.

Выводы

Заверения используются в российской договорной практике менее тридцати лет. В силу того, что они являются заимствованным механизмом из английского права, возникают сложности с адаптацией этой концепции иностранного права в российское гражданское право, в частности, возникает проблема определения правовой сущности заверений об обстоятельствах. Если заверение содержится в договоре

¹ Будылин С.Л. Заверения и гарантии: компаративное исследование. «КонсультантПлюс».

² Томсинов А.В. Указ. соч.

³ Белов В.А. Гражданское право. Т. II. Общая часть. Лица, блага, факты. Учебник. М.: Юрайт, 2012 г. — С. 470; Гражданское право. Учебник / под ред. С.А. Степанова. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2016. Т. 1. — С. 54.

⁴ Белов В.А. Гражданское право. Т. II. Общая часть. Лица, блага, факты. Учебник. М.: Юрайт, 2012. — С. 472.

или в предварительном договоре, то мы считаем, что такое заверение носит сделочную природу. Если же заверение было предоставлено в одностороннем порядке вне рамок договора (например, в переписке), то предоставление заверения представляется юридическим поступком, влекущим права и обязанности в силу указания закона.

Матина Н.А.

студент факультета таможенного дела
Российской таможенной академии

Разработка рекомендаций по совершенствованию таможенных операций в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу ЕАЭС в международных почтовых отправлениях

Аннотация: В статье рассмотрены основные вопросы о нормативно-правовом регулировании порядка перемещения через таможенную границу ЕАЭС товаров, пересылаемых в международных почтовых отправлениях, о том, какие товары относятся к международным почтовым отправлениям, и в каком порядке происходят в их отношении таможенные операции и таможенный контроль. В рамках статьи автор раскрывает основные проблемы, существующие в освещаемой области, и приводит рекомендации по их решению.

Ключевые слова: международные почтовые отправления, таможенный контроль, таможенные операции.

Современная действительность характеризуется быстрыми темпами развития Интернет-торговли. Сегодня почти каждый пользователь сети Интернет хотя бы раз совершал покупки через интернет-магазин. Все больше людей покупает товары в зарубежных интернет-магазинах, через такие популярные сервисы как «Amazon», «Aliexpress», «ebay», «Zomart» и другие. В связи с этим наблюдается ежегодный рост перемещения товаров, пересылаемых в международных почтовых отправлениях (далее — МПО), что в свою очередь приводит к появлению ряда проблем в области совершения таможенных операций и проведения таможенного контроля в отношении МПО, требующих решения. Этим обусловлена актуальность исследуемой темы.

Исследований, посвященных правовому регулированию процесса перемещения товаров в международных почтовых отправлениях, в современной научной литературе, практически нет. Немало работ посвящено проблемам оптимизации работы почты, техническому ее оснащению, повышению рентабельности и других экономических показателей. Между тем, глобализация мирохозяйственных связей предполагает, прежде всего, их правовое регулирование.

Правовое регулирование порядка перемещения товаров, пересылаемых в МПО, осуществляется международными правовыми актами (например, Всемирная почтовая конвенция, Соглашение об особенностях таможенных операций в отношении товаров, пересылаемых в международных почтовых отправлениях, Таможенный кодекс Таможенного союза (далее — ТК ТС) (глава 44) и др.) и национальным законодательством.

Международные почтовые отправления — письменная корреспонденция и/или посылки, принимаемые почтовой администрацией государства для пересылки за его пределы, либо в целях транзитного перемещения почтовых отправлений по территории такого государства¹.

В этой связи можно выделить различные виды МПО — посылки, бандероли и т.д. Пересылка МПО должна сопровождаться документами, предусмотренными актами Всемирного почтового союза². Они принимаются таможенными органами в качестве декларации на товары (например, таможенные декларации и другие документы следующих форм: CN22, CN23, CP 71, CP 72, E1).

Бесплатно в МПО физическим лицам для личного пользования разрешено пересылать в течение календарного месяца товары весом не более 31 килограмма и стоимостью не более 1000 евро. В случае превышения норм уплачивается пошлина в размере 30%, но не менее 4 евро за килограмм.

Таможенные операции и таможенный контроль в отношении товаров, пересылаемых в МПО, производятся в местах международного почтового обмена (далее — ММПО), либо в иных местах, определенных таможенным органом³. При этом таможенные органы проводят контроль содержимого МПО на предмет законности его ввоза и взимания таможенных платежей, контроль правильности сопроводительных документов, а также осуществляют взимание таможенных пошлин.

Основная проблема, возникающая на сегодняшний день в области совершения таможенных операций и таможенного контроля МПО — это высокая продолжительность времени, затрачиваемого на их проведение. Причинами этого являются:

- 1) недостаточно оптимизированная логистическая схема перемещения МПО в России (большая часть посылок поступает

¹ Тарасова Е. Е., Костин А. А. Регулирование перемещения товаров в международных почтовых отправлениях: историко-правовой аспект // Академический вестник Ростовского филиала ГОУВПО «Российская таможенная академия». — 2007. № 5. — С. 157.

² Таможенный кодекс Таможенного союза (приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27.11.2009 № 17).

³ Там же — Ст. 314.

- в ММПО «Москва» (независимо от места их назначения), затем отправляется в другие ММПО, где осуществляются таможенные операции, после чего они возвращаются в Москву и лишь тогда отправляются получателю в место назначения);
- 2) неверное заполнение отправителями сопроводительных документов;
 - 3) пересылка в МПО запрещенных и ограниченных к пересылке товаров.

Первая из названных причин не зависит от таможенных органов, поскольку такой порядок оформления МПО определен логистической схемой ФГУП «Почта России». На наш взгляд, он является весьма нелогичным. В связи с этим, считаем, что необходимо пересмотреть существующую схему. Предлагаем, чтобы МПО прибывали и поступали в обработку в ММПО, которое находится в непосредственной близости к получателю без его обязательного отправления в Москву. Это позволит не только сократить время на обработку и оформление МПО, но и существенно снизит затраты на транспортировку.

Вторая и третья причины во многом зависят от того, что отправители МПО не всегда осведомлены о существующих правилах.

По мнению З. С. Аношкиной и П. Н. Афолина, решение данной проблемы возможно следующим образом: «обязать администрации стран-членов Всемирного почтового союза обеспечить подробное и полное описание отправителями содержимого МПО в сопроводительных документах и указывать стоимость каждого предмета путем своевременного и достоверного информационного обмена почтовыми и таможенными службами государств»¹. На наш взгляд, данное предложение является разумным, хотя воплотить его достаточно сложно. Не совсем понятно, кто должен выступить инициатором реализации данного предложения на уровне Всемирного почтового союза.

Устранение указанных ранее причин в России, по нашему мнению, возможно путем предоставления физическим лицам, отправляющим или получающим МПО, соответствующих памяток, в которых будет указана вся необходимая информация. Данное предложение является обоснованным, практика применения подобных брошюр существует в регионе деятельности Центрального таможенного управления, и она уже доказала свою эффективность.

Второй существенной проблемой является использование МПО в незаконных способах торговли. Противозаконная схема перемеще-

¹ Аношкина З. С., Афонин Д. Н. Совершенствование таможенного контроля товаров, перемещаемых в международных почтовых отправлениях // Сборник материалов Всероссийской научно-практической конференции с международным участием / под общ. ред. профессора А. Н. Мячина. — СПб.: Санкт-Петербургский имени В. Б. Бобкова филиал РТА, 2014. — С. 14.

ния товаров с использованием МПО заключается в следующем. Несколько физических лиц (по предварительному стовору) заказывают в интернет-магазинах Китая по низким ценам каждый на свое имя товары в пределах установленных законодательством норм. Затем товары, которые приходят в МПО, реализуются ими внутри страны через мелкие торговые точки, полученная прибыль делится между участниками. Учитывая, что как правило, в таких схемах участвует от 3 до 10 человек, оборот такого «предприятия», по некоторым оценкам, может достигать 100 тыс. долл. США в год¹, при этом бюджет Российской Федерации недополучает значительные суммы, которые бы подлежали уплате в виде таможенных пошлин, налогов и сборов.

Стоит отметить, что данная проблема характерна не только для нашей страны. Так, сотрудник отдела международной координации Таможенного криминального ведомства ФРГ Хайко Вильд во время семинара по вопросам Интернет-торговли, проходившего в Российской таможенной академии 12 ноября 2015 года, отмечал, что подобные незаконные схемы, в связи с активным развитием Интернет-торговли, реализуются и в Германии.

Решение данной проблемы в России видится нам в создании единой базы данных таможенных органов и ФГУП «Почты России», с помощью которой возможно будет выявлять подобные схемы. Естественно, что помимо внедрения базы появится необходимость в задействовании аналитиков, обладающих соответствующими знаниями и навыками, способных выявить связи между отдельными физическими лицами. В дальнейшем, возможно разработать специальные программные средства, которые, посредством запуска различных алгоритмов, будут автоматически выявлять области рисков, которым следует уделить особое внимание (под областями риска в данном случае понимаются физические лица и МПО, в отношении которых прослеживаются некоторые связи и закономерности). Конечно, подобные мероприятия потребуют существенных бюджетных затрат. Однако потери, которые несет государственный бюджет в связи с применением указанных «теневых схем», на наш взгляд, достаточно внушительны и будут только увеличиваться, поэтому необходимые затраты вполне оправданы.

Третья проблема заключается в определении реальной стоимости перемещаемых в МПО товаров. Зачастую под видом дешевых перемещаются дорогостоящие товары без уплаты соответствующих платежей. Предлагаем для устранения подобного рода проблем ввести обязательное условие подтверждения стоимости пересылаемых

¹ Гладких А. О. Международная интернет торговля: современный этап // Современные научные исследования и инновации. 2015. № 2. [Электронный ресурс]. — URL: <http://web.snauka.ru/issues/2015/02/46846> (дата обращения: 19.11.2016).

товаров. Это возможно, например, путем приложения чеков (для новых, не бывших в употреблении товаров), к МПО.

В завершение работы, хотелось бы сказать о том, что на сегодняшний день, когда обороты товаров, пересылаемых в МПО, ежегодно возрастают, вопросы совершенствования таможенных операций и таможенного контроля товаров, перемещаемых в МПО, требуют особого внимания. Необходимо постоянно оптимизировать процессы в этой области, учитывая при этом постоянные изменения и применяя современные технологии.

Медведев М.Ю.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Конкуренентоспособность российской экономики как важнейший аспект стратегии национальной безопасности РФ

Аннотация: Автор рассматривает проблему конкурентоспособности российской экономики в системе сложившихся международных экономических отношений. Анализируется экономическая сторона стратегии национальной безопасности в части защищенности границ и территорий Российской Федерации от внешних угроз. Определяются важнейшие проблемы российской экономики и пути их решения.

Ключевые слова: конкурентоспособность, стратегия национальной безопасности РФ, инвестиции.

Экономическая сторона стратегии национальной безопасности Российской Федерации является основополагающей в вопросах выстраивания международных отношений, а также защиты от внешнего воздействия и влияния на принимаемые решения. В последнее время российская экономика претерпевает серьезные испытания в условиях санкций и напряженного политического диалога с западным миром.

Несмотря на сложное положение, экономика Российской Федерации по совокупности показателей занимает 45 место в международном рейтинге конкурентоспособности экономик, составляемом ежегодно специалистами при Международном экономическом форуме в Давосе¹. Из наиболее положительных аспектов выделены усилия Правительства РФ по оптимизации нормативно-правового регулирования бизнес-среды и конкуренции на внутреннем рынке. Непосредственное влияние данные мероприятия оказали на пограничное регулирование в Российской Федерации в части упрощения

¹ Klaus Schwab. The Global Competitiveness Report 2015–2016 // World economic forum, 2016. — P. 12.

процедур таможенной проверки за счет участия России в международных экономико-политических альянсах (ЕАЭС, ШОС и др.). Также сформированы новые условия для ведения внешней торговли на рынке товаров, работ и услуг, а также на рынке финансов по международным стандартам, как одно из требований вступления России во Всемирную торговую организацию в 2012 году.

Из положительных результатов за 2015–2016 годы мировые эксперты также выявили рост эффективности и качества высшего образования и курсов повышения квалификации, разработанных в Российской Федерации. Так четыре программы бизнес-образования MBA и EMBA, разработанные в российских вузах, вошли в топ-100 мирового рейтинга по версии Financial Times¹ (две из них разработаны в РАНХиГС). Также важнейшим достижением стал выход российской экономики на 35 место по показателю развития инфраструктуры. Основой тому послужил серьезный рост важнейших экономических центров, таких как Москва, Санкт-Петербург, Казань и Новосибирск. Создание ключевых транспортных развязок и транспортно-пересадочных узлов, внедрение инноваций в регулирование жилищно-коммунального хозяйства, усовершенствование системы электронного Правительства — эти и другие факторы оказали влияние на общее развитие инфраструктуры в Российской Федерации.

Однако не стоит быть слишком оптимистичным в оценке рейтинга конкурентоспособности российской экономики. Хоть она и поднялась на 8 позиций в сравнении с отчетом 2014–2015 годов, важно понимать, что во многом на это перемещение оказала влияние переоценка ВВП Российской Федерации по паритету покупательной способности из-за перевода формирования курса российского рубля на рыночную основу и отказ Правительства РФ от финансовых интервенций с целью прямого регулирования курса национальной валюты. Помимо этого, в отчете специалистов Международного экономического форума было выделено несколько важнейших позиций, по которым Российская Федерация значительно отстает от ведущих мировых держав. Во-первых, это взаимодействие бизнеса с государственными институтами в процессе экономической деятельности. Данный фактор проявился в сложных процедурах государственного согласования проектов, высоком уровне коррупции и несоблюдения сроков выдачи запрашиваемой у государства документации. Во-вторых, фактическое отсутствие развития финансового рынка в РФ. Эффективность обращения ценных бумаг в России значительно ниже, чем в западных странах, не говоря уже о том, что использование деривативов (производных финансовых инструментов) в настоящих экономических реалиях в РФ практически невозможно.

¹ Global MBA Rankings 2016 // Financial Times (ft.com), 2016.

Естественно, международные эксперты не оставили без внимания и высокие процентные ставки на кредиты для бизнеса и населения. Несомненно, антироссийские санкции в части запрета рефинансирования российских банков в европейских и американских финансовых институтах оказали свое влияние, однако внутренних проблем с развитием финансового регулирования никто не отменял. В-третьих, застой инновационной среды в Российской Федерации. Создание специализированных научных центров вроде Сколково и Иннополиса пока что не оправдывает вложенных средств, к тому же закупка иностранных инновационных разработок значительно осложнилась в условиях напряженного политического диалога Российской Федерации с западными странами. Как важнейшее следствие из этого — фактическое сведение к нулю прямых инвестиций в российскую экономику в 2015–2016 годах. По информации Центрального банка РФ объем прямых инвестиций в российскую экономику в 2015 году составил всего 6,4 млрд долл. США. В сравнении в 2013 году этот показатель равнялся 69,2 млрд долл. США¹. Однако иностранные инвесторы высказали мнение о том, что при урегулировании политических кризисов с участием России в Украине и Сирии, а также смягчении позиции РФ в отношении взаимодействия с западным миром, они готовы значительно увеличить поток инвестиций, потому как объем рынка в РФ оценивается как 6 в мире.

Из всего вышесказанного можно сделать вывод о том, что наиболее значимыми проблемами для конкурентоспособности российской экономики являются: сложность взаимодействия бизнеса с институтами государственной власти, коррупция, величина налогов, недоступность финансовых ресурсов для вновь создаваемого бизнеса, напряженность международных отношений, неэффективность финансового рынка.

В соответствии с этим, деятельность государства должна быть направлена на формирование взаимовыгодного сотрудничества государства и бизнеса. Важным шагом в этом направлении будет переход на электронный документооборот, соответственно, снижение уровня бюрократизации, упрощение и удешевление процедур государственного согласования проектов и иных режимов взаимодействия. Также требуется строгий надзор за государственными чиновниками на всех уровнях хозяйствования для повсеместного и безотлагательного истребления коррупции. Государство должно инициировать формирование системы доступного кредитования граждан и бизнеса, потому как большинство стартапов создаются на заемные средства, а в условиях плохого инвестиционного климата надеяться на большой объем внешних вложений не приходится. Кроме того, важно структурировать систему сбора налогов и иных прямых поступлений

¹ Международная инвестиционная позиция Российской Федерации в 2013–2016 годах // ЦБ РФ (cbr.ru), 2016.

в государственный бюджет, чтобы гражданам и бизнесу не пришлось прикладывать усилий, чтобы отдать свои средства в государственную казну, как это происходит сейчас. И естественно, как бы мы ни старались выровнять внутренние негативные эффекты, без доверительного и основательного международного экономического диалога достижение положительного результата становится фактически невозможным в текущих экономических реалиях.

Если провести сравнительный анализ указанных выше путей нивелирования негативных экономических эффектов и Указа Президента РФ от 31.12.2015 г. № 683 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации» в части экономического роста, можно увидеть непосредственное совпадение. Это означает, что проблемы российской экономики являются хорошо изученными и декларируемыми экспертами, как на национальном, так и на международном уровнях. Также определены основные направления урегулирования и нивелирования этих проблем. Стало быть, дело стоит только за формированием конкретных мероприятий.

Таким образом, по мнению международных экспертов, конкурентоспособность российской экономики оценивается как относительно высокая с учетом условий, в которых она оказалась в последние два года. Ключевые агрегированные показатели показывают стабильный, хоть и незначительный рост, основные отрасли экономики поступательно развиваются, кроме того, Российская Федерация традиционно находится в мировых лидерах в сферах агропромышленного военно-промышленного комплексов. Серьезное внешнее воздействие оказывает значительные негативные эффекты на российскую экономику, однако Россия достойно «держит удар» и в ближайшей перспективе в условиях новой оттепели в отношениях РФ и США, ожидается повышение уровня конкурентоспособности российской экономики на международной арене.

Невянцева В.А.

магистрант Высшей школы государственного аудита
Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова

Комплаенс-функция в банках как способ противодействия развитию теневых экономических процессов

Аннотация: Развитие теневой экономики является одной из угроз национальной безопасности государства, что ведет к спаду экономики, потере конкурентоспособности страны на международном рынке. Для профилактики и решения проблемы легализации (отмывания) денежных средств, добытых преступным путем, незаконного вывода капитала за рубеж, необходимо проработать вопрос лишения правонарушителей

инструментов, посредством которых осуществляются незаконные операции. Банк во многих случаях является посредником при проведении денежных / финансовых операций, что позволяет использовать их банковские услуги, продукты в качестве способа совершения преступления. Несмотря на принимаемые государством меры по противодействию незаконным операциям, дополнительные усилия требуются от внутренних служб банков, которые, обладая доступной для них информацией, смогут оценивать уровень сомнительности сделки и ее правомерности.

Ключевые слова: комплаенс-риск, теневая экономика, банк, юридические санкции.

Комплаенс-риск есть риск применения юридических санкций или санкций регулирующих органов, существенного финансового убытка или потери репутации банком в результате несоблюдения им законов, инструкций, правил, стандартов саморегулирующих организаций или кодексов поведения, касающихся банковской деятельности¹. Управление комплаенс-рисками осуществляется советом директоров организации, что позволяет определить их в качестве субъекта ответственности и одновременно субъектом, который должен контролировать эффективность осуществления комплаенс-контроля.

Применительно к банкам Базельским комитетом по банковскому надзору были приняты рекомендации по осуществлению комплаенс-функции. Несмотря на закрепление в рекомендациях регламентированного порядка осуществления комплаенса в банковских организациях, в Российской Федерации утратило силу Указание Центрального банка № 603-У², которое определяло понятие комплаенс-контроля и устанавливало необходимо осуществления комплаенс-функции в банках и кредитных организациях. Указание признано утратившим силу в связи с принятием положения Банка России от 16.12.2003 № 242-П «Об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах»³. В Положении к службам, осуществляющим внутренний контроль, отнесли в том числе комплаенс-службу. Норма, изложенная в пп. 2.2.1(1), новая по отношению к дате приня-

¹ Письмо Банка России от 02.11.2007 № 173-Т «О рекомендациях Базельского комитета по банковскому надзору» // Вестник Банка России. — № 61. 08.11.2007.

² Указание Банка России от 07.07.1999 № 603-У «О порядке осуществления внутреннего контроля за соответствием деятельности на финансовых рынках законодательства о финансовых рынках в кредитных организациях» (утратило силу) // Вестник Банка России. 14.07.1999. — № 41.

³ Указание Банка России от 16.12.2003 № 1354-У «Об упорядочении актов Банка России» // «Вестник Банка России». № 7. 04.02.2004; Положение Банка России от 16.12.2003 № 242-П «Об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах» // «Вестник Банка России». № 7. 04.02.2004.

тия самого Положения и введена в 2014 году¹. В соответствии с п. 4(1) одной из функций службы внутреннего контроля (комплаенс-службы) является выявление риска возникновения у кредитной организации убытков по причине несоблюдения законодательства РФ, локальных нормативных актов организации, стандартов саморегулируемых организаций. Указание Банка России № 603 содержало следующее понятие комплаенс-контроля — это мониторинг внутреннего характера, который позволяет осуществлять контроль работы финансового сектора на предмет его соответствия законодательным актам, регламентирующим кредитные организации и идеологии комплаенс. Оба понятия дают нам основание полагать, что несоблюдение законодательства организацией ведет к риску причинения ей убытков, а равно к риску применения санкций в отношении организации, что в итоге окажет негативное влияние на нормальное функционирование банковской/кредитной организации.

Целью предпринимательской деятельности является систематическое получение прибыли. Но интересы и цели субъектов предпринимательской деятельности заканчиваются там, где возникают национальные угрозы. Так одними из главных стратегических угроз национальной безопасности в области экономики в соответствии со Стратегией национальной безопасности России² являются высокая зависимость от внешнеэкономической конъюнктуры, незащищенность национальной финансовой системы от действий нерезидентов и спекулятивного иностранного капитала, сохранение значительной доли теневой экономики, условий для коррупции и криминализации хозяйственно-финансовых отношений.

Понятие теневой экономики достаточно полно раскрыто в работе А. С. Зуевой, Р. В. Илюхина и Н. П. Купрещенко, которые понимают под этим явлением совокупность различных видов нелегальной (криминальной), неучтенной и фиктивной деятельности, направленной на невозможность получения государством объективной информации об экономической деятельности организаций, следствием которой является получение ими сверхприбылей и неуплата налогов³. Теневая экономика — это совокупность высоколатентных и высокоинтеллектуальных преступлений, неучтенные и противоправные виды эконо-

¹ Указание Банка России от 24.04.2014 № 3241-У «О внесении изменений в Положение Банка России от 16 декабря 2003 года № 242-П «Об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах» // Вестник Банка России. № 63. 09.07.2014.

² Указ Президента РФ от 31.12.2015 № 683 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации» // СЗ РФ. 04.01.2016. № 1 (ч. II). Ст. 212.

³ Купрещенко Н. П., Илюхина Р. В., Зуева А. С. Методология и методы экономической и правовой оценки теневой экономики: монография. — М.: Научные школы, 2013. — 229 с. — С. 6.

мической деятельности. Рассматривая банковскую сферу, из видов теневой экономики, предложенных С. В. Степашиным¹, наиболее полно отражает возникающие у банков риски значительное число операций с финансовыми и нефинансовыми активами, которые не увеличивают ВВП, но являются по сути своей экономическими.

Значение комплаенс-контроля в банковской сфере широко. Это связано с тем, что юридические лица осуществляют денежные операции через расчетный банковский счет, признающийся местом исполнения денежных обязательств по договорам. Таким образом, банк является не субъектом преступного посягательства на экономику и экономические отношения, а средством (институтом), с помощью которого в том числе проводятся недобросовестные экономические сделки, являющиеся основой развития теневой экономики. Помимо юридических лиц отдельное внимание уделяется физическим лицам, являющимися клиентами банков. В 2015 году вступили в силу новые положения в сфере противодействия легализации (отмыванию) доходов, принятых Положением Центрального Банка России от 15.10.2015 № 499-П².

В настоящее время банки обязаны запрашивать у клиентов документы, подтверждающие источник происхождения дохода (денег) и принимать обоснованные и доступные в сложившихся обстоятельствах меры по идентификации физических лиц как самостоятельных клиентов и как представителей юридических лиц. Несмотря на актуальность применения данной нормы и необходимости ее наличия, проверка происхождения денежных средств не осуществляется в отношении организаций, осуществляющих операции с денежными средствами или иным имуществом³. Таким образом, проверке не подвергаются кредитные организации, профессиональные участники рынка ценных бумаг, страховые организации, страховые брокеры и лизинговые компании, организации федеральной почтовой связи, ломбарды и иные организации, признанные таковыми в соответствии со ст. 5 Закона о легализации. Данная норма оставляет за кредитной организацией право не проводить проверку выгодоприобретателя и клиента, однако первоначально необходимо установить все взаимосвязи между предполагаемыми участниками сделки. На мой взгляд, наличие тако-

¹ Степашин С. В. Экономическая безопасность Российской Федерации: учебник для вузов. — СПб.: Издательство «Лань», 2001. С. 110.

² Положение Банка России от 15.10.2015 № 499-П «Об идентификации кредитными организациями клиентов, представителей клиента, выгодоприобретателей и бенефициарных владельцев в целях противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» // Вестник Банка России. № 115. 16.12.2015.

³ Федеральный закон от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» // Российская газета. 09.08.2001. — № 151–152.

го пункта в законодательстве дает возможность для злоупотреблений и является фактором для дополнительной проверки банком операций, проводимых указанными лицами.

Таким образом, комплексная разработка правил внутреннего контроля в банках является необходимостью. Это позволит избежать убытков для банка, а также выявить незаконные схемы вывода денежных средств, легализации (отмывания) денежных средств и иных неправомερных действий, влияющих на подрыв экономической безопасности государства. Однако эффективность комплаенс-контроля в банках будет зависеть от средств и способов, которые применяются для выявления сомнительных сделок, неправомερных операций. Необходимо постоянное совершенствование и доработка комплаенс-функции в кредитных организациях.

Панарин Р.С.
магистрант ИПиНБ РАНХиГС

Картель как угроза развития экономики

Аннотация: Автором поднимаются проблемы современного состояния антимонопольного законодательства, в частности, такой вид антиконкурентных соглашений как картели и их влияние на состояние российской экономики.

Ключевые слова: конкуренция, антиконкурентные соглашения, картель.

В настоящий момент в мире складывается ситуация, когда хозяйствующие субъекты в условиях экономического кризиса вступают в различные монополистические объединения, злоупотребляют положением на рынке, осуществляют недобросовестную конкуренцию, а также ведут иную деятельность, направленную на ограничение конкуренции на товарных рынках. Такая недобросовестная экономическая политика хозяйствующих субъектов объективно дестабилизирует экономический прогресс и свободное предпринимательство.

В Российской Федерации сформировано антимонопольное законодательство призванное защитить конкуренцию. Важность рыночной конкуренции, как отмечает А. Ю. Кинев, объясняется тем, что рыночная конкуренция определяет «здоровье» всей экономической системы, являясь своеобразным «локомотивом», обеспечивающим прогресс в различных сферах экономики и прикладной науки, а также гарантирует потребителю оптимальный уровень цены, качества и количества товара в условиях нерегулируемого спроса и предложения¹. Стоит отметить

¹ Кинев А. Ю. Картели и другие антиконкурентные соглашения // СПС «КонсультантПлюс». 2014. С. 2.

и тот факт, что поддержка конкуренции является конституционной основой.

Большинство стран в мире уже сформировало собственное анти-монопольное законодательство, понимая важность такого механизма, как конкуренция. Причем первопроходцем и лидером считается США, поскольку именно там впервые было создано антимонопольное законодательство на уровне государства. Однако, справедливости ради, стоит отметить, что российское дореволюционное законодательство содержало ряд антимонопольных запретов, в частности запрещало стачки (сговоры) между торговцами или промышленниками, целью которых являлось необоснованное увеличение цен. Такой вид сговоров не что иное, как картель. Причем Уложение о наказаниях уголовных и исправительных¹, запрещающее такой вид сговора, было опубликовано на 45 лет раньше, чем Акт Шермана².

В силу объективных исторических причин в настоящий момент российская экономика не претендует на первенство, а лишь пытается приблизиться к нему. Именно свободная конкуренция способствует достижению этой цели. Соперничество хозяйствующих субъектов, приводит к балансу интересов, как производителей, так и потребителей.

Антимонопольное законодательство, как отмечалось прежде, призвано защищать конкуренцию. Однако сформировалась практика, мешающая развитию товарных рынков. Картель не является самым распространенным видом правонарушений в области антимонопольного законодательства, однако является самым сильным ограничителем конкуренции на товарных рынках. Антиконтурентные соглашения делятся на множество видов в зависимости от критерия классификации. Представляется возможным выделить «горизонтальные» и «вертикальные» соглашения; соглашения с участием публично-правовых образований и без такого участия; соглашения на международном уровне или соглашения в границах государства или отдельной части государства; и другие виды соглашений.

Дефиниция «горизонтального» соглашения легально не закреплена, однако существует доктринальное определение. «Горизонтальное» соглашение можно определить, как соглашение, заключенное между несколькими хозяйствующими субъектами, которые действуют в границах одного и того же товарного рынка (т.е. между конкурентами). До принятия поправок в Федеральный закон № 275

¹ Уложение о наказаниях уголовных исправительных / Энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона: в 86 т. (82 т. и 4 доп.). — СПб., 1890—1907.

² The Sherman Antitrust Act (Sherman Act, February 30, 1890, ch. 647, 26 Stat. 209, 15 U.S.C. § 1—7).

«О защите конкуренции»¹ (далее — Закон о защите конкуренции), картель как разновидность «горизонтальных» соглашений существовал как соглашение между хозяйствующими субъектами-конкурентами, осуществляющими продажу товаров в границах одного рынка. Однако п. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции был дополнен картелем потребителей, т.е. соглашением между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке. Следует отметить, что правоприменительная практика по картелям потребителей еще не сложилась, так А. П. Тенишев, начальник управления по борьбе с картелями ФАС России, отмечает: «...Как ни странно, покупатели тоже могут договариваться. По состоянию на март 2016 мы пока не возбуждали дел о картеле покупателей, но сам факт того, что устранил пробел законодательства, на мой взгляд, имеет большую ценность»².

Картели — это соглашения, на которые распространяется запрет «per se», т.е. данный вид соглашений запрещен как таковой. Практика запрета картелей как таковых распространена по всему миру, в том числе в американском антитрестовском законодательстве. Европейская модель антимонопольного регулирования является более либеральной, поскольку даже картельная практика, наряду с другими способами ограничения конкуренции, указанными в п. 1 ст. 85 Договора об учреждении европейского экономического сообщества³, может быть признана допустимой, если такая практика способствует улучшению производства или распределению товаров или содействуют техническому или экономическому прогрессу, предоставляя потребителям справедливую долю получаемых благодаря этому выгод. С моей точки зрения, картельное соглашение, как самый мощный ограничитель конкуренции на рынке, создаваемый в целях ограничения соперничества между хозяйствующими субъектами и извлечения сверх прибыли, с большой долей вероятности не может создаваться в общественно и экономически полезных целях.

В Российской правовой действительности, как отмечалось ранее, картель запрещен как таковой, но иные виды соглашений могут быть признаны допустимыми. Так, Закон о защите конкуренции в ст. 13 содержит общее правило (механизм) признания допустимыми действий (бездействий), соглашений, согласованных действий, сделок и иных действий. Вместе с тем, ст. 14 Закона о защите конкуренции содержит специальное правило (механизм) признания «вертикальных» и иных

¹ Федеральный закон от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “О защите конкуренции” и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 12.10.2015. № 41 (ч. I). Ст. 5629.

² URL: <http://fas.gov.ru/documents/documentdetails.html?id=14611>

³ Договор, учреждающий Европейское Сообщество (Рим, 25 марта 1957 г.).

соглашений (предусмотренных ч. 4 ст. 11) допустимыми. Правительство Российской Федерации по предложению ФАС России может определять случаи допустимости соглашений (общие исключения). Механизм признания соглашений допустимыми создавался с целью признания допустимыми некоторых видов соглашений, поскольку в ряде случаев такие соглашения не ограничивают конкуренцию на товарном рынке, а производят высокий социально-экономический эффект, и в целом такие соглашения дают соразмерные преимущества, как покупателям, так и субъектам соглашения. На основании критерия допустимости следует выделить соглашения ограниченно допустимые и соглашения, запрещенные как таковые (*per se*).

Существует несколько классификаций таких соглашений, как картели. Имеет смысл выделить следующую классификацию, основывающуюся на последствиях, указанных в п. 1–6 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции. Итак, картельные соглашения бывают следующих видов: ценовой сговор; сговор на торгах; сговор с целью «дележки» товарного рынка; сговор с целью ограничения (прекращения) производства товаров; сговор с целью ограничения лица в заключении договора с продавцом либо покупателем. Вышеперечисленные виды соглашений основываются на целях, которые желают достичь участники соглашений, тем самым ограничивая конкуренцию и извлекая сверхприбыль.

Таким образом, картель, как один из видов антиконкурентных соглашений, представляет собой прямую угрозу развитию современной российской экономики, так как ограничивает необходимое соперничество хозяйствующих субъектов на товарном рынке.

Полякова Д.В., Гусейнова Э.А.
студенты ИПиНБ РАНХиГС

Правовые аспекты секьюритизации в Российской Федерации

Аннотация: Авторы рассматривают проблему секьюритизации в Российской Федерации, ее правовые основы. Рассматривается развитие процесса секьюритизации. Анализируется законодательная база, регулирующая секьюритизацию в РФ. Определяются положительные и отрицательные стороны процесса секьюритизации.

Ключевые слова: секьюритизация, правовое регулирование, обеспеченные ценные бумаги, ипотечные кредиты, специализированное юридическое лицо

Термин «секьюритизация», происходит от английского «security» — ценная бумага, это финансовый термин, под которым в российском правовом поле признается «финансирование или рефинансирование

активов юридических лиц, приносящих доход, посредством повышения их ликвидности через выпуск (эмиссию, выдачу) ценных бумаг»¹.

Изначально секьюритизация затрагивала лишь закладные под недвижимость, а с 80-х годов XX века она получила более широкое распространение.

В развитии процесса секьюритизации выделяют несколько этапов в зависимости от тех активов, которые ей подлежат.

I этап — начало 1970-х годов. На этом этапе секьюритизации подвергались ипотечные кредиты. Банки, выдававшие ипотечные кредиты, объединяли их в пулы, которые продавали специализированному юридическому лицу (Special Purpose vehicle, SPV), которое в свою очередь осуществляло эмиссию облигаций. Денежный поток по пулу ипотек является достаточно стабильным, так как если у заемщика нет возможности расплатиться по ипотеке, то его недвижимость продается, и владелец закладной получает денежные средства. Облигации, которые выпускаются под обеспечение пула закладных по ипотечным кредитам, получили название облигации, обеспеченные ипотекой (mortgage-backed securities, MBS).

II этап — первая половина 1980-х годов. В этот период времени происходит расширение состава банковских инструментов, которые могут подлежать секьюритизации. В основе «расширенной» секьюритизации остались принципы продажи банковских активов SPV, выпускающему облигации, обеспечением которых являются денежные потоки по выданным банком студенческим кредитам, кредитам на приобретение автомобилей, поступления по кредитным картам. Таким образом, в лексикон вводится термин Asset-backed security, ABS — ценные бумаги, которые обеспечены активами.

Зарождение III этапа связывают с проведением во второй половине 1990-х годов операций по секьюритизации требований сомнительного качества. Данный этап сопряжен с расширением числа активов, подлежащих секьюритизации. Если на предыдущих этапах речь шла о секьюритизации лишь банковских активов, то в настоящее время речь идет о секьюритизации будущих денежных потоков (future flow securitisation).

Секьюритизация является одним из ключевых инструментов, который позволяет улучшать положение банков с точки зрения управления рисками и нормативами достаточности капитала. В тоже время секьюритизированные активы представляют собой высокие риски для инвесторов и эмитентов, которые возникают в процессе управления ликвидностью и кредитными рисками.

Так, основной причиной мирового финансового кризиса 2008—2010 гг. по мнению многих специалистов, стал обвал рынка секьюри-

¹ Федеральный закон № 379-ФЗ от 21.12.2013 № 379-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». Ст. 1.

тизированных активов. Этот факт заставил регуляторов финансовых рынков всех стран существенным образом ужесточить регулирование и надзор над этим сегментом финансовых рынков, Россия не стала исключением в данном списке.

Фактически сделки по секьюритизации в России проводились с 2006 года. Первой сделкой в РФ стала секьюритизация автокредитов банка «Союз». Пример «Союза» вдохновил другие банки, и объектами секьюритизации стали ипотечные, потребительские кредиты и платежи по лизинговым контрактам.

Работа над созданием правовой базы для секьюритизации на российском рынке капитала была начата уже достаточно давно, но только 1 июля 2014 г. в РФ вступили в силу несколько новых законов, регулирующих секьюритизацию различных финансовых активов или имеющих к ней отношение. Это Федеральный закон № 379-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Для обеспечения правовых условий процесса секьюритизации были внесены изменения в целый ряд законодательных актов:

- в ч. I и II Гражданского Кодекса РФ;
- в Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»;
- в Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»;
- в Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»;
- в Федеральный закон от 11.11.2003 № 152-ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах»;
- в Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» и др.

Изменения, внесенные в законодательные акты, формируют правовую базу для осуществления сделок по проектному финансированию, в том числе путем введения таких институтов, как договор счета эскроу.

Эскроу счет — (англ. Escrow Account) открывается с целью временного хранения денежных средств до момента осуществления выплаты с предварительно известным целевым назначением. Цель заключения договора счета эскроу — право банка на блокирование денежных средств владельца счета, которые предназначены для передачи другому лицу, вплоть до появления оснований, предусмотренных договором между указанными лицами.

Опираясь на зарубежную практику, ФЗ № 379-ФЗ вводит два новых вида специализированных обществ. Это специализированное финансовое общество (СФО), которое создается для целей секьюритизации, и специализированное общество проектного финансирования

(СОПФ), которое будет создаваться для сделок проектного финансирования. Специализированное общество (SPV) — это хозяйственное общество, которое соответствует установленным в Федеральном законе «О рынке ценных бумаг» требованиям.

«Целями и предметом деятельности специализированного финансового общества являются приобретение имущественных прав требовать исполнения от должников уплаты денежных средств по кредитным договорам, договорам займа и иным обязательствам, включая права, которые возникнут в будущем из существующих или из будущих обязательств, приобретение иного имущества, связанного с приобретаемыми денежными требованиями, в том числе по договорам лизинга и договорам аренды, и осуществление эмиссии облигаций, обеспеченных залогом денежных требований»¹.

Изменения, внесенные в российское законодательство, расширяют возможности для внутреннего рынка секьюритизации. Законы создают правовую базу для секьюритизации широкого ряда финансовых активов; разрешают замену предмета залога при условии соответствия определенным критериям, изложенным в документации по сделке. Это позволяет реализовать сделки с возобновляемым периодом, в течение которого эмитент может пополнять обеспечивающий пул новыми активами.

Законодательные акты должны значительно усилить правовую базу секьюритизации в России, а кроме того, они дают возможность для создания новых видов сделок с использованием широкого ряда непоточных активов.

В заключении стоит отметить, что именно неконтролируемые масштабы секьюритизации на финансовых рынках США стали причиной системного кризиса 2007 года, когда рухнул рынок ипотечных ценных бумаг. Секьюритизация образовала финансовую пирамиду в глобальном масштабе, так как те, кто покупали секьюритизированные активы, не имели возможности объективно оценить надежность заемщика (так как ценные бумаги спецюрлица выпускаются от имени спецюрлица и с его рейтингом).

Таким образом, секьюритизация создает риск для мировой финансовой системы, потому что рухнет связь между теми, кто оценивает надежность заемщика, и теми, кто несет убытки в случае его дефолта. Секьюритизация должна иметь ограниченные рамки, как количества схем, так и возможности оценки дохода на любом из этапов, давать представление о временном графике будущего денежного потока платежей и величине поступлений.

¹ Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» от 22.04.1996 № 39-ФЗ, гл. 3.1, ст. 15.1. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10148/

Но в то же самое время очевидно, что с точки зрения экономики в целом секьюритизация ипотеки — это механизм, направленный на стимулирование приоритетных направлений экономической активности. Секьюритизация позволяет банку быстрее оборачивать свои средства, улучшать показатели балансов и ограничивать свои риски.

Пышкин Ю. В.

студент факультета таможенного дела
Российской таможенной академии

Проблемы и перспективы развития экспортного контроля в ЕАЭС

Аннотация: Проблема отсутствия Единого порядка экспортного контроля в Евразийском экономическом союзе является существенным препятствием на пути не только экономической интеграции и развития торговли между странами, но и обеспечения национальной безопасности каждого члена Союза. Сложная экономическая ситуация, увеличение политических противоречий, и как следствие вооруженных конфликтов, делают этот вопрос особо актуальным в современном мире. В статье анализируются экспортные системы государств-членов Союза, выявляются основные причины отсутствия Единого порядка экспортного контроля в Евразийском экономическом союзе и предлагаются соответствующие рекомендации по совершенствованию.

Ключевые слова: национальная безопасность, Евразийский экономический союз, система экспортного контроля, международные контрольные режимы, контрольные списки.

С 1 января 2015 года на базе Таможенного союза ЕврАзЭС стал функционировать Евразийский экономический союз (ЕАЭС). Странами-участницами¹ были гармонизированы многие виды государственного контроля, для целей интеграции и либерализации торговли в регионе, но основной проблемой в сфере осуществления экспортного контроля является отсутствие Единого порядка экспортного контроля, поскольку, согласно Соглашению о едином порядке экспортного контроля государств — членов Евразийского экономического сообщества от 18.10.2003, каждое государство ЕАЭС применяет национальное законодательство по экспортному контролю. Указанная проблема особенно актуальна на фоне таких мировых тенденций, как ужесточение борьбы с оружием массового поражения и активное вовлечение стран в совместную борьбу против терроризма.

¹ Первоначально в ЕАЭС входило три участника (Беларусь, Казахстан и Россия), позднее к интеграционной группировке присоединились Армения и Киргизия.

Согласно ст. 4 Федерального закона от 18.07.1999 № 183-ФЗ «Об экспортном контроле» экспортный контроль — это «комплекс мер, обеспечивающий реализацию установленного федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации порядка осуществления внешнеэкономической деятельности в отношении товаров, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иных видов вооружения и военной техники»¹.

Отметим, что в целях правового регулирования экспортного контроля была создана международная система в данной области, состоящая из двух элементов — международные договоры и международные контрольные режимы.

Международные контрольные режимы являются следствием принятых договоров в области нераспространения и являются основой экспортной системы любой страны, поэтому для комплексного и полного анализа экспортного контроля стран-участниц ЕАЭС необходимо, прежде всего, изучить обязательствами каких международных режимов, связано государство, входящее в ЕАЭС и только потом изучать конкретные национальные системы экспортного контроля.

Существуют следующие международные нормативно-правовые акты в области нераспространения оружия массового поражения и экспортного контроля:

- Договор о нераспространении ядерного оружия;
- Соглашения, принятые в рамках Комитета Цангера и Группы ядерных поставщиков;
- Режим контроля над ракетными технологиями;
- Австралийская группа;
- Вассенаарские договоренности по контролю над экспортом обычных вооружений и технологий «двойного применения»;
- Конвенция о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и о его уничтожении;
- Конвенция о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериологического (биологического) и токсинного оружия и об их уничтожении.

Российская Федерация активно участвует в указанных комитетах и группах, единственное исключение — Австралийская группа (товары и технологии, которые могут использоваться для производства химического и биологического оружия). При этом Российская Федерация подписала и ратифицировала Конвенции о запрещении химического

¹ Федеральный закон от 18 июля 1999 г. № 183-ФЗ (ред. от 06.12.2011 г.) «Об экспортном контроле».

оружия и биологического оружия, и, оставаясь вне режима Австралийская группа, демонстрирует свою приверженность его руководящим принципам.

В каждом из режимов имеются списки товаров, технологий, оборудования, материалов и т.п., экспорт которых должен контролироваться государственными органами стран-участниц. При этом каждая страна на основе рекомендаций международных режимов разрабатывает национальные контрольные списки и национальные правила экспорта контролируемых товаров, которые и являются основой для осуществления экспортного контроля.

В России официально приняты и действуют шесть контрольных списков.

Республика Беларусь также участвует в указанных выше многосторонних договорах и соглашениях в области нераспространения, разоружения и контроля над вооружениями и поддерживает все существующие режимы и инициативы, направленные на предотвращение распространения ядерного оружия, ракетных технологий и средств доставки оружия массового уничтожения.

В соответствии с Соглашением между Правительством Республики Беларусь и Правительством Российской Федерации о едином порядке экспортного контроля, Республика Беларусь и Российская Федерация договорились применять меры экспортного контроля на основании унифицированных перечней объектов, подлежащих экспортному контролю¹. Кроме того, данные перечни должны соответствовать контрольным спискам международных режимов экспортного контроля, независимо от участия страны в них.

Таким образом, Российская Федерация и Республика Беларусь имеют идентичные списки контролируемых товаров.

В Республике Казахстан внедрение национальной системы экспортного контроля стало одним из важнейших направлений государственной политики в сфере нераспространения оружия массового уничтожения. Закрыв Семипалатинский ядерный испытательный полигон и присоединившись к Договору о нераспространении ядерного оружия (ДНЯО) в качестве безъядерного государства, Казахстан продемонстрировал свою приверженность политике контроля над вооружениями, разоружения и нераспространения оружия массового поражения.

Казахстан придает большое значение сотрудничеству с многосторонними режимами экспортного контроля. В мае 2002 г. страна

¹ Соглашение между Правительством Республики Беларусь и Правительством Российской Федерации «О едином порядке экспортного контроля». Заключено 13 апреля 1999 г. в г. Минск.

была принята в Группу ядерных поставщиков (ГЯП). Логическим дополнением членства Казахстана в ГЯП стало вступление Казахстана в Комитет Цангера в ноябре 2008 г. В настоящее время Казахстан активизировал работу по присоединению к другим многосторонним режимам экспортного контроля. Так, Казахстан подал заявку на вступление в Режим контроля за ракетной технологией (РКРТ) и провел значительную работу по выполнению условий, необходимых для членства в РКРТ.

Перечень продукции, подлежащей экспортному контролю, утвержден постановлением Правительства Республики Казахстан от 5 февраля 2008 года № 104 «Об утверждении номенклатуры (списка) продукции, подлежащей экспортному контролю». Основой данного перечня стали контрольные списки Европейского Союза (ЕС) и Российской Федерации.

Армения придает важное значение выполнению всех режимов и Договоров о нераспространении оружия массового уничтожения, как действующего инструмента для предотвращения его распространения.

Основой законодательной системы Республики Армения в этой области являются:

- Договор о нераспространении ядерного оружия;
- Конвенция о запрещении разработки, производства, накопления и применения химического оружия и о его уничтожения;
- Конвенции о запрещении разработки, производства и накопления запасов бактериологического и токсинного оружия и об их уничтожении.

Армения не участвует в таких международных режимах экспортного контроля как Режим контроля за ракетными технологиями, Группа ядерных поставщиков, Комитет Цангера, Австралийская группа. Причиной тому является то, что Армения не относится к числу крупных производителей контролируемых товаров, технологий, а также продукции и материалов военного назначения, и присоединение к режимам не соответствует экономическому профилю страны. Армения 16 мая 2012 года официально подала заявку на членство в Вассенаарских договоренностях по экспортному контролю за обычными вооружениями и товарами и технологиями двойного назначения.

Сравнивая международные контрольные режимы стран — участниц Союза, можно выделить следующие причины отсутствия Единого порядка экспортного контроля:

- неучастие отдельных государств ЕАЭС в необходимых международных контрольных режимах;
- отсутствие единых контрольных списков стран — участниц Союза;
- разногласия стран — участниц Союза в отношении проекта Соглашения о едином порядке экспортного контроля.

Соответственно в качестве рекомендаций по совершенствованию экспортного контроля в ЕАЭС можно выделить:

- обеспечение единства экономических и политических интересов стран-участниц ЕАЭС в области экспортного контроля;
- принятие политического решения правительства государства — члена ЕАЭС в отношении присоединения государства к необходимому международному режиму нераспространения и экспортного контроля, для единства контрольных режимов стран-участниц Союза;
- создание единых контрольных списков ЕАЭС;
- доверие со стороны государства к установленной в рамках режима системе проверки соблюдения условий договора всеми его участниками;
- принятие требований международных договоров в области нераспространения оружия массового поражения за основу единого порядка экспортного контроля Союза;
- формирование единой законодательной базы государств-членов ЕАЭС в области экспортного контроля.

Таким образом, для целей углубления экономической интеграции ЕАЭС и для сдерживания процессов распространения оружия массового поражения, необходимо создать эффективный единый порядок экспортного контроля ЕАЭС, который бы упорядочил качественную сторону как региональной, так и международной торговли, а именно формировать единую законодательную базу в области экспортного контроля.

Солопова М.О.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Актуальные проблемы ввоза контрафактной продукции на территорию ЕАЭС

Аннотация: Статья посвящена проблеме распространения контрафактной и фальсифицированной продукции на территории стран ЕАЭС. Раскрыты понятия «контрафакция» и «фальсификация». Автор проводит анализ механизма реализации контрафактных товаров через импортно-экспортные операции. Выделены проблемы деятельности таможенных органов по выявлению контрафактной продукции.

Ключевые слова: контрафакция, фальсификация, контрафактная продукция, ЕАЭС, импортно-экспортные операции.

На сегодняшний день проблема распространения контрафактной и фальсифицированной продукции является одной из самых острых и актуальных для экономик всех стран, входящих в ЕАЭС. Помимо этого, проникновение данных товаров на внутренний рынок союза

представляет собой реальную угрозу здоровью и жизни потребителей, наносит существенный вред функционированию бизнес-сообщества, тем самым снижая инвестиционную привлекательность стран и тормозя их экономический рост. Выявление таких товаров и пресечение их ввоза на территорию ЕАЭС — одна из основных задач, возложенных на таможенные органы.

В первую очередь, определим, что же понимается под контрафактной продукцией и почему необходимо разделять понятия «контрафакция» и «фальсификация».

Контрафакция — это незаконное использование отдельными физическими и юридическими лицами известных на рынке торговых марок с целью извлечения доходов от производства и реализации товаров, сходных с товарами известных фирм-производителей в целях недобросовестной конкуренции и введения в заблуждение покупателя¹. Фальсификация же — это действия, нацеленные на обман потребителя и/или покупателя путем подделки объекта купли-продажи с корыстной целью².

Данные понятия различаются также и с правовой точки зрения: под контрафакцией понимается нарушение интеллектуальных прав, а под фальсификацией — нарушение технологии производства. Также различают следующие формы контрафакта: незаконное использование товарных знаков, т.е. «заимствование» чужих брендов, и нарушение авторских прав в виде незаконного тиражирования книг, программных продуктов, аудио- и видеозаписей.

Производство контрафактных товаров напрямую связано с импортно-экспортными операциями. Во-первых, существует своеобразное разделение труда между странами на «черном» рынке контрафакта. Например, контрафактные сигареты, произведенные в Российской Федерации, идут преимущественно на экспорт в силу ценовой разницы на российском и западном рынках. А вот для контрафактных лекарственных средств, напротив, крайне привлекательна Россия, поскольку именно здесь безрецептурная сфера рынка официально составляет 63%, а реальная доля нелегальных лекарств — около 80%. Кроме того, в настоящее время на российском фармацевтическом рынке действуют семь тысяч предприятий оптовой торговли. Для сравнения: в Германии на рынке работают десять дистрибьюторов, во Франции — четыре³.

¹ Таирова Е. Я., Сурник А. П. Защита интеллектуальной собственности таможенными органами // Актуальные проблемы авиации и космонавтики. — 2014. № 10. — С. 44.

² Бякишев К. А., Моисеев Е. Г. Таможенное право: учебник. М., 2013. С. 235.

³ Беккер Г. Преступление и наказание: экономический подход // Истоки. — 2014. — № 1. — С. 30–32.

Во-вторых, часто для продажи контрафактных товаров необходимо придать ему статус импорта. Это важное условие легальной продажи в случае, если оригинальный продукт в стране не производится: тогда производимая в Российской Федерации поддельная продукция фиктивно экспортируется, а впоследствии импортируется на территорию Российской Федерации как легальная продукция¹.

Далее рассмотрим динамику рынка контрафактной продукции, представленную в таблице.

Таблица

Статистика оборота контрафактной продукции

Год	Количество выявленной контрафактной продукции, в млн ед.	Предотвращен ущерб, который мог быть причинен правообладателям объектов интеллектуальной собственности	Количество возбужденных дел об административных правонарушениях
2016	18,1	3,9 млрд руб	1121
2015	9,5	2,4 млрд руб	1270
2014	9,4	5 млрд руб	1188
2013	19,1	2,3 млрд руб	987
2012	9,3	400 млн руб	1083
2011	10,1	Более 300 млн руб	1076

Так, в 2016 г. таможенные органы выявили 18,1 млн единиц товаров с признаками нарушения прав интеллектуальной собственности, что более чем вдвое превышает показатель 2015 г. (9,5 млн). В результате этого предотвращен возможный ущерб правообладателям на сумму 3,9 млрд руб. (2015 г. — 2,4 млрд). Всего же за 2011–2016 гг. было выявлено 75,4 млн единиц контрафактной продукции. Предметами правонарушений чаще всего были одежда, обувь, парфюмерные и косметические средства, алкогольная продукция и кондитерские изделия².

Таким образом, при относительно высоких показателях деятельности таможенных органов по выявлению контрафактной продукции, следует отметить и ряд проблем от решения которых зависит повышение эффективности в данной области, таких как:

- отсутствие контроля за перемещением товаров на внутренних границах государств-членов Таможенного союза, что влечет

¹ Беккер Г. Преступление и наказание: экономический подход // Истоки.— 2014.— № 1. — С. 30–32.

² Официальный сайт ФТС России [Электронный ресурс]. — URL: <http://www.customs.ru> (дата обращения: 16.11.2017).

- риск поступления огромного количества контрафактной продукции в Российскую Федерацию;
- различная правоприменительная практика по противодействию ввоза иностранных контрафактных товаров в странах-членах ЕАЭС, создающая риск поставок контрафактных товаров не только в Российскую Федерацию, а и на территории союзных государств;
 - недобросовестные правообладатели. При защите таможенными органами объектов интеллектуальной собственности высок риск «сговора» правообладателя и импортера-нарушителя. Зачастую правообладатели идут на уступки нарушителям в обмен на финансовую компенсацию, то есть отказываются от защиты своих прав¹;
 - проблема ввоза без санкции правообладателя на территорию страны оригинального товара, защищенного товарным знаком («исчерпание прав»). В данном случае очень высок риск «параллельного» импорта;
 - отсутствие в рамках административного расследования экспертизы на предмет сходства до степени смешения. В этой связи может возникнуть риск невозможности отстаивания интересов таможенных органов в судах при рассмотрении дел об административных правонарушениях, связанных с нарушениями прав на объекты интеллектуальной собственности;
 - проблема электронной торговли и потребления интеллектуальных продуктов в электронном виде. Электронная торговля становится все более популярной, объекты интеллектуальной собственности (далее — ИС) переводятся в нематериальную форму. В результате сокращается объем продаж материальных носителей интеллектуальных ценностей. Необходимо обеспечить правовое регулирование осуществляемых через Интернет торговых операций с объектами ИС;
 - несовершенство нормативно-правового обеспечения, что влечет риск доведения товара, признанного судом контрафактным и представляющим угрозу здоровью и жизни людей, до потребителя².

¹ *Заиграев В. А.* К вопросу об актуальности исследования проблем защиты объектов интеллектуальной собственности таможенными органами Российской Федерации // Проблемы Науки. — 2014. № 5 (23). — С. 32–33.

² *Сорокин А. М.* Концепция совершенствования организации таможенного контроля товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, в рамках функционирования Таможенного союза // Экономика и менеджмент систем управления. — 2015. № 1. — С. 185.

Решение рассмотренных проблем видится в создании при Евразийской экономической комиссии экспертной группы для выработки предложений по формированию государственной политики в сфере поддержки общественных объединений изобретателей и других участников рынка интеллектуальной собственности, а также создании в рамках ЕАЭС постоянно действующий третейского суда — Центра коммерческого арбитража и медиации, в компетенции которого будет находиться рассмотрение патентных споров. Кроме того, необходимо развивать современные информационные технологии для улучшения возможности отслеживания каналов производства продукции, а также расширить полномочия таможенных органов, в частности, разрешить задерживать любой товар при подозрении, что это — продукция сомнительного происхождения.

Трусова Е.С.

студент факультета таможенного дела
Российской таможенной академии

Пути улучшения позиции Российской Федерации в рейтинге Всемирного банка «DOING BUSINESS» по показателю международная торговля

Аннотация: В статье исследуются отдельные аспекты ежегодно составляемого экспертами Всемирного банка доклад «Ведение бизнеса» применительно к осуществлению предпринимательской деятельности в России, указываются недостатки и направления улучшения ее позиции в рейтинге Всемирного банка «Doing business» по показателю международная торговля.

Ключевые слова: Всемирный банк, рейтинг, «Doing business», международная торговля.

Важнейшим институтом финансовой и технической помощи развивающимся странам мира является Группа Всемирного банка, в состав которой входят 5 организаций: Международный банк реконструкции и развития, Международная ассоциация развития, Международная финансовая корпорация, Многостороннее агентство по гарантированию инвестиций и Международный центр по урегулированию инвестиционных споров.

Данная Группа предоставляет развивающимся странам займы по низким ставкам, беспроцентные кредиты и гранты для устранения проблем в различных сферах: развития финансового и частного сектора, образования, здравоохранения, государственного управления и др.

Необходимо отметить, что Всемирный банк не является «банком» в привычном понимании этого слова, поскольку стратегическими целями данной организации на ближайшую перспективу являются: снижение уровня крайней бедности до 3% к 2030 году, улучшение благосостояния населения, достижение общего процветания и справедливости в каждой стране¹. Помимо таких нехарактерных для обычных банков целей Всемирный банк участвует в ряде программ, нацеленных на решение вопросов экологии, борьбы с ВИЧ/СПИДом, охраны здоровья населения и т.д.

Департамент глобальных показателей и анализа в рамках деятельности Группы Всемирного банка уже в течение 14 лет определяет рейтинг стран по индикатору «Ведение бизнеса» («Doing business»), который оценивает влияние принимаемых законодательных актов в стране на предпринимательскую деятельность, в частности, влияющие на малые и средние предприятия.

Данный рейтинг в настоящее время состоит из 10 показателей: «Создание предприятий», «Получение разрешений на строительство», «Подключение к системе электроснабжения», «Регистрация собственности», «Получение кредитов», «Защита миноритарных инвесторов», «Налогообложение», «Международная торговля», «Обеспечение исполнения контрактов», «Разрешение неплатежеспособности».

Особый интерес в рамках обеспечения защиты национальной безопасности вызывает показатель «Международная торговля», в котором оцениваются временные и финансовые затраты на организацию и осуществление экспорта и импорта товаров, а также на соблюдение требований по оформлению документов, соблюдения требований пограничного и транспортного контроля и транспортировку товаров внутри страны.

Изучив данные, представленные на официальном сайте Всемирного банка, необходимо отметить тенденцию роста позиции России в рейтинге «Ведение бизнеса». Правительством Российской Федерации в качестве целевого ориентира в соответствии с рейтингом «Ведение бизнеса» выбрано включение России в двадцатку лучших стран². При этом в настоящее время место по показателю «Междуна-

¹ Всемирный банк: официальный сайт Всемирного банка [Электронный ресурс]. — URL: <http://www.vsemirnyjbank.org/ru> (дата обращения: 16.11.2016).

² Распоряжение Правительства РФ от 29 июня 2012 г. № 1125-р «О плане мероприятий (“дорожной карте”) “Совершенствование таможенного администрирования”» (с изм. и доп. от 12.12.2015) // СПС «КонсультантПлюс».

родная торговля» рейтинг оставляет желать лучшего, а по прогнозам в 2017 году Россия выйдет на 140 место (табл.)¹.

Таблица

Позиции России в рейтинге «Doing business» в 2010–2017 гг.

Рейтинг России	2010 г. (до-клад/пересчитанный)	2011 г. (до-клад/пересчитанный)	2012 г.	2013 г.	2014 г.	2015 г.	2016 г. до-клад	2016 г. (пересчитанный из-за смены методики)	2017*
Doing business	120/116	123/124	120	112	92	62	51	36	40
Международная торговля	162	162/166	160	162	157	155	170	138	140

*Прогноз.

В этой связи обратим внимание на причины отрицательной динамики данного показателя и необходимость разработки направлений его улучшения для Российской Федерации.

Для начала следует отметить, что учитывается при расчете показателя «Международная торговля». В 2010 году показатель включал следующие индикаторы: количество документов, необходимых при экспорте, импорте; количество дней при импорте, экспорте; стоимость импорта, экспорта в долларах за контейнер. В 2016 году изменилось представление информации, учитывалось время (в часах при импорте и экспорте) и стоимость, затрачиваемые на пограничный и таможенный контроль; необходимое для оформления документов; необходимое для доставки груза от места прибытия на границе до склада получателя товаров.

В 2017 году показатель времени, необходимого для доставки груза от места прибытия на границе до склада получателя товаров исключен². На наш взгляд, это правильное решение, поскольку данный показатель зависит от географических и климатических условий каждого конкретного государства, а также от места расположения крупнейшего центра страны, поскольку при расчете индикатора предполагается, что партия товара перевозится на склад в крупнейшем экономическом

¹ Россия заняла 40-е место в рейтинге Doing Business // новостной портал РБК. [Электронный ресурс]. — URL: <http://www.rbc.ru/economics/18/11/2016/582ea9749a7947b4e3c90af1> (дата обращения: 16.11.2016).

² Ведение бизнеса 2017: Равные возможности для всех // 14-й выпуск ежегодного издания Группы Всемирного банка.— 2016 [Электронный ресурс]. — URL: <http://russian.doingbusiness.org/~media/WBG/DoingBusiness/Documents/Annual-Reports/English/DB17-Full-Report.pdf> (дата обращения: 16.11.2016).

центре страны-экспортера. Для России такими центрами являются Москва и Санкт Петербург.

Для каждого индикатора Организация экономического сотрудничества и развития (далее — ОЭСР) рассчитывает оптимальное значение, к которому должны стремиться страны. По данным Всемирного банка в 2017 году время на экспорт: пограничный и таможенный контроль в России составит 96 часов вместо 12, рассчитанных ОЭСР. Стоимость экспорта: пограничный и таможенный контроль — 765 долл. США вместо оптимальных 150. Время на экспорт: оформление документов 26 часов вместо 3. Стоимость экспорта: оформление документов — 80 долл. США вместо 36. Время на импорт: пограничный и таможенный контроль — 96 часов вместо 9. Стоимость импорта: пограничный и таможенный контроль — 1125 долл. США вместо 115. Время на импорт: оформление документов (часов) 43 вместо 4. Стоимость импорта: оформление документов (долл. США) 160 вместо 26¹.

Как видно, по всем индикаторам Россия не приближается к тем значениям, которые необходимы для легко ведения бизнеса, в связи с чем следует разобраться, почему так происходит.

Рейтинг по показателю «Международная торговля» рассчитывается путем вычисления среднего значения от суммы баллов по показателям временных и финансовых затрат на соблюдение требований к оформлению документов и требований пограничного и таможенного контроля при осуществлении экспортных и импортных операций. Данные собираются благодаря опросникам, которые заполняют участники внешнеэкономической деятельности (операторы, таможенные представители, экспедиторы и т.д.). Полученная информация перепроверяется.

Следует отметить, что при оценке импортных и экспортных операций определяется, что импортируется партия автомобильных запчастей, а экспортируется товар, занимающий первое место по объему экспорта. При этом драгоценные металлы и камни, ископаемое топливо, нефтепродукты, животные, пищевые отходы и лекарства исключены из списка возможных товаров для экспорта², что, по нашему мнению, для России является минусом, поскольку экспорт нефтепродуктов занимает лидирующие позиции. Поэтому для нее рассматри-

¹ Ведение бизнеса 2017: Равные возможности для всех // 14-й выпуск ежегодного издания Группы Всемирного банка. — 2016 [Электронный ресурс]. — URL: <http://russian.doingbusiness.org/~media/WBG/DoingBusiness/Documents/Annual-Reports/English/DB17-Full-Report.pdf> (дата обращения: 16.11.2016).

² Всемирный банк: официальный сайт Всемирного банка [Электронный ресурс]. — URL: <http://www.vsemirnyjbank.org/ru> (дата обращения: 16.11.2016).

вается категория товаров, занимающая второе место по объемам экспорта — изделия из железа и стали.

Документами, полученными, подготовленными и представленными в процессе осуществления экспорта или импорта считаются все сведения, предоставляемые в электронном виде по требованию любого государственного органа в связи с поставкой данной партией товара¹. Отметим, что это было сделано с целью учета всей нагрузки, связанной с подготовкой пакета документов для осуществления внешнеторговой операции. При этом для России это также является одной из причин такого низкого положения в индикаторе «Международная торговля», поскольку несколько государственных органов требуют представление значительного числа документов, что приводит к увеличению времени и удорожанию стоимости оформления документов.

На основании всех вышеперечисленных сведений, я могу сделать вывод, что низкое положение России по индикатору «Международная торговля» связано не только с повышенными затратами, которые необходимы для соблюдения всех таможенных формальностей, но и с теми требованиями, которые предъявляют другие пограничные органы, в т.ч. Федеральная служба по ветеринарному и фитосанитарному надзору и другие ведомства.

На наш взгляд, решение указанных проблем позволит улучшить позицию России по показателю «Международная торговля».

Для этого необходимо внедрение национального сегмента системы «Единое окно» Евразийского экономического союза, что позволило бы участникам ВЭД один раз подавать всю информацию, необходимую для выполнения всех требований законодательства при импорте и экспорте, в единую структуру только один раз. Это позволит обеспечить межведомственное взаимодействие государственных органов на национальном и наднациональном уровнях и ускорит процесс получения необходимых документов для перевозчиков. И поскольку грузы начнут перемещаться через таможенную границу быстрее, увеличится оборот внешней торговли, а также возможно сокращение издержек для бизнеса. В свою очередь, предлагаемые меры позволят сократить количество представляемых документов для осуществления внешнеэкономической деятельности, оптимизировать их выдачу и проведение государственного контроля.

Также с целью улучшения показателя «Международная торговля» необходимо разработать возможности рационального использования удаленного выпуска, авторегистрации и автоматического выпуска товаров.

¹ Всемирный банк: официальный сайт Всемирного банка [Электронный ресурс]. — URL: <http://www.vseмирnyjbank.org/ru> (дата обращения: 16.11.2016).

Тугушев А.К.

аспирант Российской таможенной академии

Государственные реформы развития Дальнего Востока: аграрная реформа 1906 года и Закон о «дальневосточном гектаре» 2016 года

Аннотация: В статье раскрывается значение принятия закона о «дальневосточном гектаре» как наследия аграрной реформы П.А. Столыпина 1906 года, анализируется влияние закона на социально-экономическое развитие Дальнего Востока России.

Ключевые слова: Дальний Восток, П.А. Столыпин, аграрная реформа, дальневосточный гектар, отток населения, Российская Империя, Министерство Российской Федерации по развитию Дальнего Востока

*«Если российскому двуглавному орлу
отрубить голову, смотрящую на Восток,
он не станет смотреть только на Запад.*

Он просто истечет кровью»

П. А. Столыпин, выступление
в Государственной Думе, 1906 г.

В своем ежегодном послании Федеральному собранию Российской Федерации Владимир Путин обозначил развитие Дальнего Востока России как приоритет на весь XXI век. Современная государственная политика России направлена на раскрытие экономического и инвестиционного потенциала Дальнего Востока, интеграцию региона в мировую торговую сеть и создание в нем наиболее благоприятных условий для работы и жизни. При этом на Дальнем Востоке существует круг серьезных проблем: демографический спад, отток населения, неразвитая транспортная инфраструктура, недостаток жилья, низкие заработные платы и др. В период с 1991 по 2010 год население всего Дальневосточного федерального округа сократилось на 1,8 миллиона человек и сейчас составляет всего 6 миллионов человек. Необходимость сохранения суверенитета, защиты интересов России на Дальнем Востоке требует принятия решительных и полномасштабных мер по развитию дальневосточного региона. С учетом экономической и демографической экспансии Китая, санкционного воздействия стран Запада на российскую экономику развитие Дальнего Востока видится весьма актуальным.

Главной целью исследования является сравнение реформ по развитию Дальнего Востока России: государственной аграрной реформы 1906 года и государственной программы «Дальневосточный гектар» 2016 года. При исследовании использовались официальные данные

исполнительных органов государственной власти, ВЦИОМа, а также некоторые научные и публицистические работы.

Рассмотрим, кем и как развивается Дальний Восток сегодня. Для реализации государственной политики по развитию Дальнего Востока России в системе органов исполнительной власти федерального уровня в 2012 году был создан специальный орган — Министерство Российской Федерации по развитию Дальнего Востока. Также были образованы специализированные институты развития Дальнего Востока в виде автономных некоммерческих организаций, каждый из которых занимается конкретным направлением. К ним относятся Фонд развития Дальнего Востока (финансирование инфраструктурных проектов), Корпорация развития Дальнего Востока (обеспечение деятельности территорий опережающего развития), Агентство по развитию человеческого капитала на Дальнем Востоке (трудоустройство и поддержка переезжающих), Агентство по привлечению инвестиций и поддержке экспорта (инвестиции). Министерство и указанные четыре института развития в совокупности образуют так называемое «Большое Министерство», которое полностью охватывает реализацию государственной политики опережающего развития Дальнего Востока. Деятельность «Большого Министерства» представляет собой работу в четырех основных направлениях:

- 1) создание эффективной системы управления развитием Дальнего Востока;
- 2) формирование и развитие территорий опережающего развития (ТОР) и свободного порта;
- 3) содействие реализации инвестиционных проектов на Дальнем Востоке;
- 4) привлечение и закрепление трудовых ресурсов на Дальний Восток посредством бесплатного предоставления земельных участков (программа «Дальневосточный гектар»)¹.

В рамках исследования особый интерес представляет четвертое направление, связанное с выдачей земельных участков на Дальнем Востоке в безвозмездное пользование. 1 мая 2016 года вступил в силу Федеральный закон № 119-ФЗ «Об особенностях предоставления гражданам земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности и расположенных на территориях субъектов РФ, входящих в состав Дальневосточного федерального округа...». Данный закон предоставляет право гражданам Россий-

¹ Шмелева Е. Гектар в пять шагов. Российская газета — Федеральный выпуск № 6767 (196) [Электронный ресурс]. — URL: <http://rg.ru/2015/09/03/gektar.html>

ской Федерации получить в пользование на безвозмездной основе земельный участок площадью не более 1 гектара в одном из субъектов Дальневосточного федерального округа. Такой участок может быть передан в безвозмездное пользование на 5 лет для ведения любой не запрещенной законом деятельности с освобождением от уплаты налогов. Большое количество дальневосточных территорий пригодны для жилищного строительства, сельского хозяйства и туризма. Поэтому ожидается, что возможность получить землю бесплатно не только остановит отток населения из региона, но и побудит многих жителей западной части России переехать на Дальний Восток. Министр по развитию Дальнего Востока Александр Галушка считает «дальневосточный гектар» уникальным инструментом улучшения демографической ситуации на Дальнем Востоке. Здесь стоит заметить, что история нашего государства знает примеры внедрения схожих реформ, тем более что освоение Дальнего Востока было актуальным на протяжении нескольких веков. Наиболее подходящим примером в данном контексте будет аграрная реформа П. А. Столыпина¹.

В 1906 году в Российской Империи был издан именной Указ, разрешивший свободный выход крестьян из общины и укрепление наделной земли в личную собственность. Этот документ положил начало широкому комплексу мероприятий в области сельского хозяйства, проводившихся правительством России под руководством Петра Аркадьевича Столыпина (так называемая аграрная реформа П. А. Столыпина). Одним из основных направлений реформы стало переселение крестьян в восточные регионы страны. Политика переселения основывалась на максимальных льготах и благоприятных условиях для проживания. Каждый крестьянин, вышедший из общины, мог получить бесплатно земельный участок с учетом следующего:

- предоставление земли в собственность из расчета 45 гектар на каждого из членов семьи;
- освобождение на 5 лет от любых налогов;
- предоставление денежной ссуды на льготных началах (до 400 рублей, что было довольно большой суммой);
- освобождение членов фермерского хозяйства от воинской повинности.

Стоит заметить, что в первые годы реализации аграрной реформы П. А. Столыпина переселившихся крестьян было довольно много. Однако с каждым годом количество переселенцев все уменьшалось, а некоторые даже вернулись обратно в западные регионы.

¹ Кузнецова Н.В. Проблемы социально-экономического развития Дальнего Востока [Электронный ресурс]. — URL: <http://dkcenter.ru/analytics/detail.php?id=132>

Аграрная реформа 1906 года и программа по предоставлению «дальневосточных гектаров» отличаются основной причиной, целями и инструментами реализации.

Главной причиной столыпинской реформы были возрастающие недовольства среди населения, особенно крестьянства, которое обнищало и не имело достаточно ресурсов для производства после реформы 1861 года. Революционные движения, активизировавшиеся в 1905 году, показали необходимость изменения государственной аграрной политики. Если же говорить о «дальневосточном гектаре», то этот проект реализуется в рамках обеспечения геополитических интересов России и ее государственной целостности в XXI веке. Экономический и социальный дисбаланс между западными и восточными регионами стал угрожающим, что побуждает государственную власть к решительным действиям. Более того, наметился так называемый «поворот России на восток», который вызван деградацией сотрудничества с западными странами и необходимостью налаживания отношений со странами Юго-Восточной Азии.

Цели аграрной реформы Столыпина и программы «Дальневосточный гектар» совпадают в части стремления заселить Дальний Восток. При этом акцент реформы Столыпина делался на успокоение народных масс. Сегодня же главная цель развития Дальнего Востока — это экономический подъем региона.

Инструмент реализации аграрной реформы 1906 года и программы «Дальневосточный гектар» идентичен — это выдача земельного участка. При этом площадь, условия и порядок выдачи и пользования отличаются. Реформа Столыпина предусматривала получение 45 гектаров земли, в то время как «дальневосточный гектар» выдается площадью не больше одного гектара. Федеральный закон № 119-ФЗ предусматривает возможность объединяться в кооперативы не более чем 10 человек и получить до 10 гектар, но все равно для масштабного производства сельскохозяйственной продукции этого мало.

Важно, что в рамках аграрной реформы 1906 года землю можно было получить сразу в собственность. «Дальневосточный гектар» же выдается на 5 лет во временное пользование, а затем в собственность в случае, если земля использовалась должным образом. При этом критерии того, как должна быть использована земля для последующего получения ее в собственность, законодательством не установлены. Следовательно, возникает обоснованное опасение у получателей «дальневосточного гектара», не заберет ли государство землю обратно.

Одним из главных проблемных вопросов, как для аграрной реформы Столыпина, так и для программы «Дальневосточный гектар»

является инфраструктура и коммуникации на выдаваемых землях. В большинстве своем гражданам передаются участки, на которых отсутствуют системы водо- и электроснабжения, хорошие дороги и т.д. Решение данного вопроса выходит за рамки правового поля и требует решительных действий властей на местах и наличия достаточных бюджетных средств¹.

Возвращаясь к общей оценке реформ, стоит отметить в целом высокую эффективность аграрной реформы Столыпина, в том числе в направлении переселения граждан. Статистика говорит о том, что в период с 1906 по 1911 год за Урал переселилось около 3,1 миллионов человек, что составляет половину населения Дальнего Востока сегодня. Около 18% переселившихся затем вернулись обратно, но остальные 82% остались. Конечно, нужно учитывать, что в период аграрной реформы Столыпина переселялись не только на Дальний Восток, но и на Урал, в западносибирские регионы. Тем не менее, результат этой реформы весьма впечатляющий. Что касается программы «Дальневосточный гектар», то рассчитывать на подобное масштабное переселение не стоит. Однако выдача земли вполне может сократить отток населения, развивать сельское хозяйство и малое жилищное строительство. Тем более что современные технологии позволяют быстрее и легче адаптироваться на новом месте, проводить коммуникации и организовывать производство. На сегодняшний день программа «дальневосточный гектар» работает только для жителей Дальнего Востока. Уже отдано в пользование более 400 участков, более 9000 заявлений на получение земли находятся на рассмотрении. С 1 февраля 2017 года любой гражданин России сможет получить земельный участок на Дальнем Востоке. Вполне возможно, что мы сможем наблюдать повышенный интерес к такой возможности у жителей западных регионов России.

Таким образом, по итогам анализа видится возможным рассмотреть аграрную реформу П. А. Столыпина как позитивный и успешный пример социально-экономического развития восточных регионов России. Опыт данной аграрной реформы может быть воспринят при реализации программы «Дальневосточный гектар». При этом важно устранить пробелы в Законе о «дальневосточном гектаре», сформировать необходимую подзаконную нормативно-правовую базу, а также уделить внимание организации масштабной информационной кампании о преимуществах переезда на Дальний Восток.

¹ Вильф А. Выдаче «дальневосточного гектара» может мешать кадастровый вопрос. [Электронный ресурс]. — URL: <http://ria.ru/society/20160429/1422936030.html>

Филина В. Г.
аспирант ИПиНБ РАНХиГС

Юридический характер и защита правоотношений коммерческого найма путем обеспечения соблюдения интересов арендаторов/нанимателей в отношении лимитированных цен на аренду в качестве законодательно закреплённого «индекса арендной платы» в Германии

Аннотация: Арендаторы/наниматели, как в Германии, так и в России часто сталкиваются с проблемой возникновения конфликта интересов при увеличении размера арендной платы. В немецком праве данная проблема была решена путем принятия законодательного акта о квалификации индекса арендной платы для процедуры обоснования ее повышения и последующего судебного производства.

Индекс арендной платы в Германии разрабатывается параллельно с индексом потребительских цен, который обычно выбирается в качестве эталонного размера. Однако отклонения от стоимости жизни (индекс арендной платы) и местной сравнительной арендной платы возможны. Общая денежная стабильность определяет, может ли индексная рента подняться на удивление быстро, оставаться стабильной или даже снижаться.

Ключевые слова: коммерческий найм жилых помещений, аренда, Берлинский индекс арендной платы, простой индекс аренды, квалифицированный индекс аренды, сравнительная местная арендная плата.

В течение длительного времени почти половина проживающего в Германии населения подвергалась преследованиям со стороны какого-либо рода занятий в классе права на аренду/найм «сверху». Это являлось результатом правовой защиты, которая в «столичных центрах/мегаполисах» де-факто безудержно распространялась на рыночную экономику.

Право об аренде/коммерческом найме жилых помещений не является простой областью, которая довольно узко и сжато, зарезервирована для нанимателей и наймодателей в российском гражданском праве. Существуют законодательные положения/правила жилищного и гражданского кодексов, которые усложняют представление/понимание о найме/аренде. Но намного сложнее, чем кажется на первый взгляд и даже в тех случаях, когда речь идет о спорах, связанных с арендой/наймом в опубликованных судебных решениях Германии.

В соответствие с § 558 с Abs. 1 BGB (Bürgerliches Gesetzbuch/Германский гражданский кодекс) квалифицируется понятие «простого индекса арендной платы»¹.

Берлинский индекс арендной платы (*u.a.n.*) 2015 года был составлен согласно указаниям под цифрой 1, а также документации его производства рабочей группой «Индекс арендной платы» при участии муниципалитета — федеральной земли Берлина — и представителей интересов арендаторов — Берлинский союз квартиросъемщиков, Берлинский земельный союз, Берлинское сообщество арендаторов, Союз защиты квартиросъемщиков и арендодателей, Союз жилищных предпринимателей Берлина — Бранденбурга (BBU), Берлинско — Бранденбургский союз жилищно-арендных компаний, ассоциация землевладельцев, немецкий концерн частных собственников, кондоминиумов и землевладельцев и Союз земли Берлин/Бранденбург².

Хотя двумя последними ассоциациями арендодателей индекс арендной платы и не был признан квалифицированным / пригодным, оставался открытым вопрос исходя от § 558 с п. 1 Alt. 2 BGB — следует ли считать, что одновременно не был признан также и (обычный) индекс арендной платы. Соучастие распространялось на все стадии процесса создания индекса арендной платы, о чем свидетельствуют документация создания в отчете «GEWOS» и протоколы в приложении А к отчету. В соответствии с § 558 с Abs. 1 Alt. 2 BGB этого соучастия в создании достаточно. Независимо от этого, из-за применения неопределенного артикля в § 558 с Abs. 1 BGB следует, что участие всех представителей интересов арендаторов и арендодателей общины не обязательно (в «Указаниях для создания индекса арендной платы» это подтверждается)³.

Обычная местная цена аренды/найма в соответствии с § 558 п. 2 BGB, формируется из обычных издержек/расчетов или поправок, принятых в местности (или в сопоставимой местности) на жилье сопоставимого типа, размера, состояния и местоположения, включая энергетические объекты и структуры, в течение последних четырех лет, за исключением повышения в соответствии с § 560 BGB. В соответствие с Abs. 2 — не распространяется на «квартиры с жесткой ценой» (определенный вид социального жилья).

¹ Bürgerliches Gesetzbuch (BGB). Ausfertigungsdatum: 18.08.1896. Vollzitat: «Bürgerliches Gesetzbuch in der Fassung der Bekanntmachung vom 2. Januar 2002 (BGBl. I S. 42, 2909; 2003 I S.738), das zuletzt durch Artikel 3 des Gesetzes vom 24. Mai 2016 (BGBl. I S. 1190) geändert worden ist». [Электронный ресурс]. — URL: [t/https://www.gesetze-im-internet.de/bundesrecht/bgb/gesamt.pdf](https://www.gesetze-im-internet.de/bundesrecht/bgb/gesamt.pdf) (дата обращения: 02.12.2017).

² Der Berliner Mietspiegel 2015 genügt den gesetzlichen Anforderungen an einen einfachen Mietspiegel. DWW — Deutsche Wohnungswirtschaft/Fachzeitschrift für das gesamte Haus — und Grundstückswesen, A 2344, ISSN07246617, Berlin, Januar/Februar 2017.

³ Börstinghaus in: Börstinghaus/Clar, Mietspiegel — Erstellung und Anwendung. 2. Auflage, 2014, S. 164 Rn. 358 f.

Преимущество индексов арендной платы заключается в том, что они были основаны, как правило на гораздо более широкой фактической основе, учитывая пропорциональность расходов и времени (оплата работы и потраченного времени эксперта) в случаях оспаривания сумм аренды/найма. Их использование позволяет избежать судебных издержек, которые в случае частичного поражения могли бы с легкостью серьезно снизить с трудом выигранную в суде сумму или даже свести на ноль.

Федеральный суд постановил, что преследуемая в 1989 году законодательным органом цель, для ограничения права арендодателя на рыночно-ориентированную арендную плату, однако же лишить/не дать его/ему права на арендную плату, которая когда и где-либо могла бы быть достигнута на рынке, является как не вызывающей опасений для Конституции¹.

Назначенная Федеральным правительством комиссия экспертов жилищной политики указывала в 1994 году на длительные проблемы интерпретации «сравнительной местной арендной платы» на практике. Стороны арендного договора и суды срочно нуждались в масштабных изменениях. Комиссия предлагала общенациональные обязательные правила для определения сопоставимой арендной платы, которые могли бы не только «деполитизировать» процесс установки индекса арендной платы, а также ограничить влияние оценщиков. Так и законодательная власть реформы арендного права 2001 года видела, не ставя при этом под вопрос сам процесс сопоставления арендной платы, решение вопроса о трудностях в судебной практике, определения сравнительной местной арендной платы, в более объемном продвижении создания индексов арендной платы, которые были названы — в том числе и законодательной властью 2001 года — «лучшим и самым надежным инструментом» для ее (*сравнительной местной арендной платы*) определения.

Принципы, на которые законодатель при этом опирался, разъяснялись только тем, что они должны были гарантировать реальную картину рынка жилья, что должно происходить из основной совокупности способом репрезентативной случайной выборочной проверки — по возможности сбором изначальных данных. Законодатель осознанно отказался от установления определенного метода создания, поскольку существует несколько научно обоснованных методов, а именно метод таблицы и метод регрессии. Достигнуть унификации индексов арендной платы законодатель хотел при помощи опубликованного Федеральным министерством дорожного движения, строительства

¹ BVerfG, Kammerbeschluss v. 03.04.1990—1 BvR268/90, 1 BvR269/90, 1 BvR270/90, WuM 1992, 48, juris Rn. 4, 7; dem folgend für das Verfahren nach § § 558 ff. BGB; BGH, Urt.v. 20.04.2005 — VIII ZR110/04, NJW 2005, 2074, juris Rn. 14.

и по жилищно-коммунальным делам «Указания для создания индекса арендной платы». В качестве дополнительного варианта, с учетом возможностей электронной обработки данных, были созданы электронные архивы найма и аренды, как основополагающие средства.

В своем заключении по данному законодательному проекту Федеральный совет предупредил, что обязуемая/предусмотренная зависимость трехстороннего утверждения квалификации / (пригодности) индекса арендной платы (хотя и лишь стремящийся к утверждению) признанием муниципалитетом, арендаторскими и помещичьими ассоциациями, содержит в себе риск, что после понесенных муниципалитетом высоких затрат на создание индекса арендной платы, одна из организаций — по какому-либо причинам может не дать своего согласия / утверждения.

Федеральный совет также указал на успешный опыт с (совместно) созданными, и утвержденными индексами арендной платы, муниципалитетом и ассоциацией обеих сторон и признанного уровня арендной платы, реально отражающие текущие рыночные условия, даже при не имении возможности основать их достоверность от начала и до конца установить научно- утвержденным методом.

Сам факт сотрудничества ассоциаций с противоположными интересами говорит о верности результата на основе консенсуса, достигнутого, даже тогда, когда наборы данных не рассматриваются после ее осуществления с научной точки зрения или не полностью рассматриваются как представительные/репрезентативные, которые не во всех отношениях выдержали бы оценку данных критически-научной проверки. Повседневные знания через опыт представителей ассоциаций обеих сторон позволили бы обеспечить надежную оценку того, что данные индекса арендной платы соответствуют реальности. Как «договорной» или «согласованный» именованный индекс арендной платы прошел испытания в отдельных крупных городах и больше не стоило опасаться сравнения из-за малого количества названным в нем сопоставимых квартир, а также проблем при экспертном заключении, как например незначительной базы данных.

Возможность методических ошибок влекла за собой риск, что (квалифицированный) индекс арендной платы в процессе мог бы быть успешно атакован/поставлен под сомнение. Также научность некоторых методов могла бы подвергнуться сомнению. Этому Федеральный совет хотел противостоять альтернативным взаимоотношением между созданием общепринятыми научными принципами и трехсторонним соглашением¹.

Федеральное правительство приняло возражения Федерального совета лишь частично, предусмотрев признание со стороны муници-

¹ Stellungnahme des Bundesrates, BT-Ds. 14/4553, S. 89 f.

палитета и представителей интересов арендодателей и арендаторов в качестве альтернативы (см. § 558 d Abs. 1 BGB). Дальнейшие корректировки Федеральное правительство отклонило, ссылаясь по отношению к (теперь) простому индексу арендной платы на более обширные правовые последствия, связанные с квалифицированным индексом аренды — а именно, требование об уведомлении согласно § 558 a Abs. 3 BGB и процессуальное предположение согласно с § 558 d Abs. 3 BGB¹.

Из составных закона следует, что использованный до 2001 года «простой» индекс арендной платы не только не должен был потерять свое значение, а должен быть задействован наряду с квалифицированным индексом арендной платы, как и на базы данных найма, как (лишь) дополнительный инструмент.

На этом основана укрепленная судебная практика Федеральной судебной палаты, согласно которой индекс арендной платы, не соответствующий требованиям § 558 d Abs. 1 BGB, может использоваться — как и прежде — как простой индекс арендной платы для цели убеждения суда § 558 c Abs. 1 BGB о размере местной сопоставимой арендной платы (§ 286 ZPO — Гражданский процессуальный кодекс). Суд не ограничен в рамках своей произвольной форме убеждения о правоте истца о повышении арендной платы².

Простой индекс арендной платы хоть не имеет функции презумпции, как квалифицированным индекс арендной платы, однако он представляет собой доказательство — как раньше, и без изменений, в соответствии с законодательными материалами для арендной реформы 2001 года — того, что указанные расценки отображают реальную местную сопоставимую арендную плату, правильно возвращают местный наем квартиры за установленную плату; как обычно диапазон индикативного действия зависит от конкретных обстоятельств единичного дела.

От такого подхода Федеральный суд в своем решении от 21 ноября 2012 года³ не отступился и не поставил его под сомнение, а (лишь) постановил — в соответствии с правовыми материалами и со ссылкой на это — предположение апелляционного суда, что квалифицированный *u.a.n.* состоялся уже в тот момент, когда был назван таковым своим автором как таковой и/или со стороны муниципалитетом и / или представителями интересов арендодателя и арендатор был признан

¹ Gegenäußerung der Bundesregierung, BT-Ds. 14/4553. S. 100.

² Bundesgerichtshof (BGH), Urt.v. 16.06.2010 — VIII ZR99/09. NJW 2010, 2946, juris Rn. 11 ff.; v. 21.11.2012 -VIII ZR46/12, NJW 2013, 775, Rn. 16; Urt.v. 03.07.2013 — VIII ZR267/12, juris 32, juris Rn. 8.

³ VIII ZR46/12, WuM 2013, 233 = Grundeigentum 2013, 197.

как таковой и опубликован¹. Вопрос о том, может ли *u.a.n.*, не соответствуя требованиям § 558d BGB, быть использован как простой *u.a.n.* не подлежал рассмотрению Федеральным судом, поскольку он не прозвучал. Однако Федеральный суд, учитывая решение апелляционного суда, все основания — как это имело место — более внимательно рассмотреть требования об уязвимости квалификации *u.a.n.* и весомости расклада доказательств.

Если исходить из мотивов реформы арендного права 2001 года — и последовательно судебной практики верховного суда — то выходит, что введение квалифицированного *u.a.n.* было связано ни с занижением, ни с модификацией предыдущего, теперь «простого» *u.a.n.*, а также, что ранее разработанные судебной практикой Верховного суда принципы использования простого *u.a.n.* в судебном расследовании обнаружения местной сопоставимой арендной платы продолжают иметь силу действия, причем следуя материалам реформы арендного права 2001 года дополнительно к этому следует использовать указы по созданию *u.a.n.*, если есть сомнения о соответствии к требованиям § § 558, 558 d BGB.

Реформа арендного права 2001 года не исключала — вопреки критике к (возобновленной) тенденции многих судов применять существующий индекс арендной платы (как простой) и от воздержания запроса заключения экспертизы — «рецидив» уже безопасной, конституционно не оспариваемой судебной практики, перед введением квалифицированного *u.a.n.*² На сомнения Федерального совета к квалифицированному индексу аренды, состоявшиеся с целью, если по крайней мере, есть вероятность того, что хоть один эксперт будет отрицать соблюдение научных принципов при создании *u.a.n.* (*vgl. krit.: Börstinghaus, jurisPR-MietR14/2015, Anm. 1*), законодатель не отреагировал ограничением практики принятой Федеральным советом по созданию (простого) *u.a.n.*, а лишь не распространением ее на квалифицированный индекс арендной платы.

В положении интересов договаривающихся сторон аренды/найма, которое было одобрено Федеральным Конституционным судом, чем положило основу юридической практики, использовать созданные точно по указанию (простые) *u.a.n.*, а не заключения экспертизы³, с внедрением квалифицированного *u.a.n.* изменилось не много. Со-

¹ LG Berlin, Urt.v. 09.12.2011—63 S220/11, juris.

² Bundesgerichtshof (BGH), Urt.v. 16.06.2010 — VIII ZR99/09, NJW 2010, 2946, juris Rn. 11 ff.; v. 21.11.2012 -VIII ZR46/12, NJW 2013, 775, Rn. 16; Urt.v. 03.07.2013 — VIII ZR267/12, juris 32, juris Rn. 8.

³ BVerfG, Kammerbeschluss v. 03.04.1990—1 BvR268/90, 1 BvR269/90, 1 BvR270/90, WuM 1992, 48, juris Rn. 4, 7; dem folgend für das Verfahren nach § § 558 ff. BGB; BGH, Urt.v. 20.04.2005 — VIII ZR110/04, NJW 2005, 2074, juris Rn. 14.

гласно аргументации Федерального Конституционного суда, мало что говорит в интересах договаривающихся сторон аренды/найма, требовать дорогостоящие заключения эксперта о соблюдении научных принципов, не отвечающих на собственно интересующий в процессе вопрос о повышении арендной платы.

Подробная документация сбора и анализа данных в процессе создания Берлинского *u.a.n.* 2015 года значительно увеличивает обязательные требования к квалифицированному *u.a.n.*¹

На основании документации производства *u.a.n.* в отчете «GEWOS», как и протоколов в приложении A (vgl. *GEWOS-Bericht, a.a.0., S. 7ff., 85ff.*), муниципалитет — министерство по вопросам городского развития и окружающей среды федеральной земли Берлина — а также вышеназванные ассоциации интересов арендаторов и арендодателей были всеобъемлюще вовлечены в производство Берлинского *u.a.n.* 2015 года, в особенности в процессы принятия решений на протяжении всего процесса создания.

Претензии к репрезентативности данных или дискретизации не применимы. И подготовка, и осуществление, и анализ сбора данных сопровождалась на протяжении всего процесса создания рабочей группой «Mietspiegel», которые как сказано ранее, относились в том числе к трем ассоциациям арендаторов и арендодателей от каждой стороны, наряду с другими профессиональными организациями, к таким как отдел экспертного комитета по стоимости земли в Берлине².

Дискуссия в пределах рабочей группы «Mietspiegel» опиралась, о чем свидетельствуют протоколы, на критику заявленную в текущих судебных процессах о квалификации *u.a.n.* Нет никаких признаков, что участвующие представители интересов сторон — сомневались в достоверности полученных/собранных данных, по причине их оборота/обратного хода. Кроме того, целевые показатели в рамках опроса арендаторов/нанимателей и арендодателей/наймодателей были достигнуты, вернее даже слегка их превысили. Впрочем до тех пор, пока участие в сборе данных для арендаторов/нанимателей и арендодателей/наймодателей является добровольным, объем оборота данных не управляем³.

Соответствует ли сбор данных научным принципам, при проверке индекса арендной платы созданного муниципалитетом и также ассоциациями арендаторов и арендодателей совместно в соответствии с § 558 с Abs. 1 BGB значительной роли не играет.

¹ Gegenäußerung der Bundesregierung, BT-Ds. 14/4553. S. 100.

² GEWOS-Bericht, a.a. 0., S. 7 ff., 85 ff.

³ Zu den Schwierigkeiten der Ausschöpfung der Erhebungsstichprobe Clar in: Börstinghaus/Clar, a.a.O., Rn. 591 ff.; vgl. auch AG Charlottenburg, Urt.v. 17.03.2015—233 C520/14, juris Rn. 62.

Хоромский Д. С.
студент ИПНБ РАНХиГС

Инструменты и методы реализации политики импортозамещения в России

Аннотация: В статье рассматривается текущее состояние политики импортозамещения в России. Изучены проблемы и изложены основные государственные меры, применяемые в данной области. На основании предоставленных данных подведены итоги текущего развития отраслей, в которых применяется политика импортозамещения.

Ключевые слова: импортозамещение, промышленность, экономика, продукция.

В современных условиях обострения внешнеэкономической и внешнеполитической обстановки, одним из приоритетных методов государственной экономической политики является импортозамещение. Введенные западными странами санкции заставили правительство в короткие сроки принять меры по сохранению продовольственной и технологической независимости государства.

Существует множество трактовок понятия «импортозамещение». В «Современном экономическом словаре» этот процесс понимается как «уменьшение или прекращение импорта определенного товара посредством производства, выпуска в стране таких же, или аналогичных товаров»¹. В данном определении говорится о производстве товаров внутри страны, но не указывается, кому принадлежит компания-производитель продукции. Так, в России функционируют фабрики зарубежных компаний и, исходя из словарного определения, можно сделать неверный вывод, что иностранные фабрики помогают импортозамещению.

В этой связи представляет интерес определение, которое предложила ученый Е. Лукьянчук в статье «Импортозамещение: зарубежный опыт», а именно: «импортозамещение представляет собой процесс сокращения или прекращения импорта определенных товаров путем их замещения на внутреннем рынке страны аналогичными отечественными, адекватными или обладающими более высокими потребительскими свойствами и стоимостью не выше импортных»². В этом определении рассматривается, в том числе, и стоимость товара. Так, если цена на отечественный товар ниже, чем на иностранный, то он получает весомое конкурентное преимущество. На практике же не всегда российский продукт является дешевым.

¹ Райзберг Б. А., Лозовский Л. Ш., Стародубцева Е. Б. Современный экономический словарь. — 6-е изд., перераб. и доп. — М.: ИНФРА-М, 2011.

² Лукьянчук Е. Импортозамещение: зарубежный опыт // Ежедневник АПТЕКА. — 18.04.2011. № 786 (15). — С. 19–20.

Рассматривая нормативно-правовые акты, регулирующие сферу импортозамещения, стоит отметить, что вопрос восполнения производства выбывших товаров затрагивается в действующей Стратегии национальной безопасности, в разделе «Экономический рост», где отмечается, что «в целях противодействия угрозам экономической безопасности органы государственной власти и органы местного самоуправления во взаимодействии с институтами гражданского общества реализуют государственную экономическую политику, предусматривающую... осуществление рационального импортозамещения, снижение критической зависимости от зарубежных технологий и промышленной продукции...»¹.

В Стратегии речь идет о «рациональном» импортозамещении, то есть, предполагается замещать не все, а то, без чего страдают стратегически важные отрасли. В документе отдельно выделен агропромышленный комплекс и фармацевтика, потому что данные отрасли жизненно необходимы, и в случае полного перекрытия таможенных границ, гарантируют жизнеспособность населения.

По поручению Правительства России 12 сентября 2017 г. в Москве прошел Первый национальный форум «Импортозамещение-2017». На пленарном заседании была затронута проблема преодоления экономического кризиса, вызванного антироссийскими санкциями, а импортозамещение выделили главным фактором стабилизации экономики. Так же было отмечено, что благодаря санкциям, промышленные предприятия мобилизовались, стали анализировать рынок с целью поиска новых рынков сбыта продукции, других поставщиков и источников финансирования. Поэтому можно сделать вывод о том, что введенные санкции заставили отечественных производителей в короткие сроки увеличить обороты и улучшить производство.

Несмотря на то, что отечественные производители играют главную роль в импортозамещении, без государственной поддержки стремительного прорыва нельзя достигнуть. По словам замминистра промышленности Г. Каламанова: «главным инструментом государственной поддержки проектов в области импортозамещения стали субсидии российским организациям на компенсацию части затрат на проведение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по приоритетным направлениям гражданской промышленности в рамках реализации организациями комплексных инвестиционных проектов»².

¹ Указ Президента РФ от 31.12.2015 № 683 «О стратегии национальной безопасности Российской Федерации». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_191669/

² Итоги пленарного заседания, 2017. — URL: <https://www.imzam-forum.ru/plenary>

К другим, наиболее востребованным инструментам относится субсидирование процентных ставок по кредитам на реализацию новых комплексных инвестиционных проектов. Так же существует эффективный инструмент развития промышленного производства — это специальные инвестиционные контракты. В рамках данных контрактов инвесторы в обмен на гарантию стабильности налоговых и регуляторных условий берут на себя обязательства в предусмотренный соглашением срок создать и освоить производство промышленной продукции на территории России. К инструментам импортозамещения так же добавились: региональные инвестиционные проекты; целевые займы предприятиям за счет средств федерального бюджета; специальный инвестиционный контракт; налоговые льготы; стандартизация как инструмент импортозамещения при государственных закупках.

Можно сделать вывод, что для производителей созданы условия, в которых без лишних затрат можно экспериментировать, рисковать и создавать что-то новое или дорабатывать уже существующее, чтобы потребитель не чувствовал необходимости в иностранном товаре и приобретал отечественные продукты.

Помимо грамотной политики по импортозамещению немаловажен так же экспорт отечественных товаров в зарубежные страны. Министерство промышленности и торговли разработало четыре стратегии развития экспорта на период до 2025 года: железнодорожного машиностроения, автомобильной промышленности, авиационной промышленности и сельскохозяйственного машиностроения. Целью документов является обеспечение устойчивого роста экспорта отечественной промышленной продукции, укрепление положения российских производителей на рынках сбыта продукции и выход на новые перспективные площадки реализации.

Из уже проведенных программ, можно заметить, что активно замещаются продовольственные товары. Министерство промышленности и торговли РФ опубликовало данные, согласно которым доля импортных товаров на полках российских магазинов составила 23%, что является рекордным показателем за XXI век¹. Товары российского производства заместили импортные аналоги в таких областях, как хлеб, сахар, крупы, молочная продукция, мясо, рыба, макаронные изделия. Представители крупных торговых сетей подтвердили информацию Министерства промышленности и торговли РФ. Исходя

¹ Россия рекордными темпами импортозамещает продовольственные товары, 2017. — URL: <https://zimport.ru/news/rossiya-rekordnymi-tempami-importozameshhaet-prodovolstvvennye-tovary/>

из полученных данных можно заключить, что импортозамещение в продовольственной сфере состоялось и дальнейшего повышения данных показателей не наблюдается. По экспорту подсолнечного масла Россия уже поднялась на второе место в мире¹.

Переживает ренессанс автомобилестроение, которое всегда считалось «большим местом» России. В 2017 году в стране было выпущено 1,4 млн автомобилей (плюс 21% к уровню прошлого года), экспорт за рубеж вырос на 47% и превысил планку в 1 млрд долл. выручки. Растет производство и у традиционных российских автозаводов, и у предприятий иностранных компаний. Последние вынуждены не просто собирать машины, а сосредотачивать в России большую часть цепочек производства².

Импортозамещение в ряде областей идет крайне медленными темпами, в том числе из-за того, что соответствующие отрасли в России воссоздаются с нуля. Одним из таких проблемных направлений является станкостроение. В 2014 году было решено ускорить перехода отечественной промышленности, особенно ВПК, на станки и производственные линии собственного производства. На тот момент доля импорта в станочном парке России достигала 87%. В 2017-м за счет создания собственных производств удалось сократить эту долю до 70%³.

По вопросу импортозамещения, остается не до конца доработанной нормативно правовая база, тем самым сдерживая рост отечественной продукции. Причины, из-за которых отечественная промышленность не отказывается от импорта, из года в год фактически не меняются. В 2015 году около 62% респондентов из промышленных компаний указывали на отсутствие отечественных аналогов сырья и оборудования как на основную помеху импортозамещению. В 2017 году таких стало уже почти 70%⁴. Можно сделать вывод, что на основе совершенствования методов и инструментов импортозамещения положено начало масштабной кампании, цель которой удовлетворение внутреннего спроса и увеличение экспорта силами отечественных производителей. Однако процесс этот нуждается в большей системности.

¹ Россия занимает одну из ведущих позиций в мире по экспорту подсолнечного масла, 2017. — URL: <https://zimport.ru/news/rossiya-zanimaet-odnu-iz-vedushhix-pozicij-v-mire-po-eksportu-podsolnechnogo-masla/>

² Работает ли импортозамещение в России? — впечатляющая аналитика, 2018. — URL: <https://social.rusvesna.su/blog/43777404190/Rabotayet-li-importozameshenie-v-Rossii>

³ Там же.

⁴ Импортозамещение приказало долго жить, 2018. — URL: <https://newsland.com/user/4297678829/content/importozameshenie-prikazalo-dolgo-zhit/6199909>

Хуторов А.О.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Ужесточение комплаенс-контроля на международном уровне как средство возвращения капитала в Россию

Аннотация: Автор рассматривает проблему ужесточения комплаенс-контроля на международном уровне, его возможное влияние на репатриацию капиталов. В статье проведен обзор международных соглашений и российских нормативно-правовых актов в области комплаенс-контроля и амнистии капиталов. Анализируются условия для возврата капитала в Россию.

Ключевые слова: комплаенс-контроль, соглашения компетентных органов об автоматическом обмене информацией, репатриация капиталов.

Во второй половине XX века проблема легализации доходов, полученных преступным путем, приобрела большое значение для всех стран мира. Усилиями международного сообщества на протяжении последних десятилетий были созданы системы противодействия легализации доходов, полученных преступным путем, которые постоянно совершенствуются. Существенный вклад в развитие транспарентной системы движения денежных потоков вносят меры, направленные на повсеместное ужесточение комплаенс-контроля и увеличение его роли в мероприятиях по сохранению репутации финансовой организации.

Под комплаенс-контролем принято понимать самостоятельную деятельность, осуществляемую в коммерческом банке, по определению, оценке, консультированию, отслеживанию и сообщению о комплаенс-рисках банка. При этом, под комплаенс-риском понимается риск возникновения юридической ответственности, финансовых убытков, репутационных потерь коммерческого банка в результате нарушения законодательства, подзаконных нормативно-правовых актов, обычаев делового оборота, которые имеют отношение к коммерческой деятельности банка¹.

Начатые процессы деофшоризации российской экономики, амнистия капиталов и развитие международного сотрудничества в области обмена информации и управления комплаенс-рисками создают условия для репатриации ранее вывезенных российских капиталов.

Так в настоящее время в этой сфере на международном уровне приняты следующие основополагающие документы и соглашения:

1. ФАТФ (Группа разработки финансовых мер по борьбе с отмыванием денег — Financial Action Task Force, FATF) учреждена

¹ Положение ЦБ РФ об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах 242П 16.12.2003 № 242-П (ред. от 24.04.2014).

«группой 7» при участии Европейской комиссии в июле 1989 года. Создание Группы стало ответом на возросшие объемы легализации преступных доходов во всем мире. В настоящее время в ФАТФ входят 35 стран и две международные организации. Россия принята в члены в 2003 году¹.

2. «Комплаенс и комплаенс-функция в банках» документ Базельского комитета по банковскому надзору 2005 года².

3. FATCA (Foreign Account Tax Compliance Act) — закон США о налогообложении иностранных счетов, главная цель которого препятствовать уклонению от уплаты налогов американских граждан, работающих и проживающих на территории других государств. Закон обязывает банки и другие финансовые институты предоставлять информацию о своих клиентах — физических и юридических лицах (данные о номерах счетов и остатках на них, а также оборотах по счетам) налоговой службе США (IRS). Вступил в силу в 2010 году³.

4. Соглашение компетентных органов об автоматическом обмене финансовой информацией (Multilateral Competent Authority Agreement on Automatic Exchange of Financial Information — CRS MCAA⁴). Вступает в силу с 2018 года.

5. Единые стандарты ведения отчетности (CRS COMMON REPORTING STANDARD). Стандарт ОЭСР, принятый более чем в 100 странах мира, создан с целью обмена обширной информации, полученной напрямую из финансовых учреждений юрисдикций уполномоченными органами страны. Вступил в силу в 2016 году⁵.

В российском правовом поле эти документы нашли отражение в виде:

1. Федерального закона «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» от 07.08.2001 № 115-ФЗ⁶.
2. Положения об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах» (утв. Банком России 16.12.2003 № 242-П) (ред. от 24.04.2014)⁷.

¹ URL: <http://www.fatf-gafi.org/>

² Содержание документа на русском языке отражено в письме Банка России от 2.11.2007 № 173-Т.

³ URL: <http://www.banki.ru/wikibank/fatca/>

⁴ URL: <http://www.oecd.org/tax/automatic-exchange/international-framework-for-the-crs/>

⁵ URL: <http://www.oecd.org/ctp/exchange-of-tax-information/Automatic-Exchange-Financial-Account-Information-Common-Reporting-Standard.pdf>

⁶ URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_32834/

⁷ URL: <http://www.consultant.ru/document/cons>, https://www.cbr.ru/today/ms/bn/Basel_cgpb.pdf

3. Федеральный закон «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса РФ и статью 3 ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса РФ (в части налогообложения прибыли контролируемых иностранных компаний и доходов иностранных организаций)» от 08.06.2015 № 150-ФЗ¹.
4. Федерального закона «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» от 08.06.2015 № 140-ФЗ².

Все эти документы, принятые на международном уровне и в российском правовом поле, стали звеньями в одной цепи процессов ужесточения комплаенс-контроля, которые в современных условиях могут стимулировать репатриацию ранее вывезенных капиталов назад в Россию.

В 2016 году ФНС России подписала Соглашение компетентных органов об автоматическом обмене финансовой информацией. Соглашение подразумевает автоматический обмен информацией между налоговыми органами и банками, а также другими финансовыми учреждениями. Это означает, что иностранные банки будут обязаны в принудительном порядке раскрывать и направлять в ФНС РФ информацию о счетах, остатках и оборотах по этим счетам налоговых резидентов РФ. Автоматический обмен информацией с РФ начнет действовать с 1 января 2018 года. Все финансовые учреждения начнут собирать информацию о бенефициарах счетов и о самих счетах с 1 января 2017 года. К Соглашению уже присоединилось абсолютное большинство развитых стран, а также классические офшорные юрисдикции. Автоматический обмен информацией между юрисдикциями-участницами приведет к тому, что сведения о счетах в зарубежных банках и иностранных активах, которыми непосредственно или косвенно владеют резиденты юрисдикций-участниц, станут доступны налоговым органам стран налоговой регистрации таких лиц. Налоговые инспекторы будут производить сверку данной информации с местными налоговыми поступлениями и при обнаружении доходов, с которых не были уплачены налоги, могут воспользоваться правом инициации налоговых проверок, исчисления суммы налогообложения и наложения штрафов. Внедрение данных инициатив приведет к значительному повышению налоговой прозрачности, и создаст основу и предпосылки к целенаправленной ре-

¹ URL: <https://www.consultant.ru/law/hotdocs/43318.html>

² URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_180743/

патриации российских капиталов, ранее выведенный в иностранные юрисдикции¹.

Важно отметить, что с 2015 года в России началась компания по амнистии капитала, вступил в силу ФЗ «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 08.06.2015 № 140-ФЗ². В качестве основных мотивов для декларирования в законе выделены три:

1. обеспечение правовых гарантий сохранности капитала и имущества физических лиц, защиту их имущественных интересов, в том числе за пределами России;
2. снижение рисков, связанных с возможными ограничениями использования российских капиталов, которые находятся в иностранных государствах;
3. переход России к автоматическому обмену налоговой информацией с иностранными государствами.

Все граждане, в срок до 1 июля 2016 года имели возможность подать соответствующую декларацию в ФНС, в целом такой возможностью воспользовалось около 2500 человек, многие предприняли меры по возврату капиталов в Россию и конвертации их в финансовые продукты российских компаний. В тоже время у ФНС появилась в распоряжении информация о лицах, которые не задекларировали свои иностранные активы, что неминуемо приведет к административным штрафам, доначислению налогов, налоговым штрафам и пеням, в отдельных случаях даже к уголовной ответственности российских резидентов.

Еще одним важным шагом, стимулирующим репатриацию капиталов, стало решение ОЭСР в 2016 году о включении России в список юрисдикций, получивших рейтинг «значительного соответствия» в рамках оценки готовности юрисдикций к эффективному международному обмену налоговой информацией по запросу. Глобальный форум по прозрачности и обмену информацией для целей налогообложения (The Global Forum on Transparency and Exchange of Information for Tax Purposes) присвоил комплаенс-рейтинг 101 юрисдикции, 67 из которых, включая Россию, получили рейтинг «значительного соответствия» (largely compliant). Оценка осуществлялась с учетом трех основных критериев:

1. наличие достоверной информации для уполномоченных органов, включая информацию о юридических лицах (структур

¹ URL: <http://www.ey.com/ru/ru/services/tax/global-compliance-and-reporting/ey-controlled-foreign-companies-reporting>

² Система «ГАРАНТ»: <http://base.garant.ru/71066748/#friends#ixzz4RaHCUNwh>

- без образования юридического лица), их бенефициарных владельцев, финансовой отчетности и информации о банковских счетах;
2. доступ уполномоченных органов к указанной выше информации, включая наличие полномочий для получения информации от банков, других финансовых институтов, а также любых лиц, выступающих в качестве агентов или финансовых посредников;
 3. наличие механизмов, позволяющих осуществлять обмен информацией между налоговыми органами¹.

В силу вступивших решений и сохраняющихся «нулевых» процентных ставок на западных финансовых рынках фактически создаются крайне невыгодные условия для хранения капиталов российских резидентов в иностранных юрисдикциях и возможности легитимного возврата этих капиталов в Россию, которые могут быть инвестированы на российском финансовом рынке с большей выгодой.

Юсупова Д.И.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Проблема независимости судей. Отечественный и зарубежный опыт

Аннотация: В данной работе рассматривается принцип независимости судей и его реализация в современных реалиях. Предлагается изучить проблему независимости судей с точки зрения влияния внешних и внутренних факторов, подхода правового реализма. В результате выведены основные недостатки системы и предложено решение для их устранения.

Ключевые слова: принцип независимости судей, правовой реализм, судебная система, суд, судьи.

В законодательстве современной Российской Федерации закрепляются такие принципы как: независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и федеральным законам, несменяемость и неприкосновенность судей, финансирование судов только из федерального бюджета, предоставление судье за счет государства материального и социального обеспечения, соответствующего его высокому статусу; гарантируется государственная защита судей.

Существующие гарантии независимого судопроизводства не всегда защищают судью от давления или подкупа. Опрос, проведенный в 2017 году, «инФОМ» в рамках заказа Фонда «Общественное мнение» показывает низкий уровень доверия к суду: 43% наших сограждан счи-

¹ Legislative Tracking 2016/ URL: https://www2.deloitte.com/content/dam/Deloitte/ru/Documents/tax/legislative-tracking/russian/ru_ru_it_27-07-2016r.pdf

тают, что в стране часто выносятся несправедливые приговоры, 56% уверены, что большинство судей берут взятки. В целом же положительно оценивают работу российских судов и судей 32% опрошенных, отрицательно — 34%. Это говорит о недоверии граждан к судьям и низкой репутации судов.

В пореформенный период (после 1864 г.) проблема обеспечения независимости судей, волновала русских правоведов. Так, И. Я. Фойницкий выделял внешнюю и внутреннюю независимость. Внутренняя — это «качество, которое, прежде всего и более всего зависит от самих судей. Оно есть плод твердого убеждения и высокой, безупречной нравственности». Внешняя — «такое государственное положение ее, которое обеспечивает каждому суду отправление судебных функций независимо от каких бы то ни было посторонних ведомств или лиц, сообразно закону и истинным интересам правосудия». Иными словами, существование независимости «без судебной способности» приводит к произволу, а «судебная способность без независимости» порождает пристрастный суд¹.

Ограничение роли судьи может быть связано с «гипертрофированной ролью председателей коллегий», которые имеют широкую власть над судьями и могут оказывать давление посредством: вынесения дисциплинарных взысканий, отстранения от должности, прекращения полномочий судей, проходящих испытательный срок. Это может провоцировать возникновение коррупционных ситуаций, вызывающих недоверие ко всей судебной системе.

Сохраняется внешняя зависимость и от прокурора, оперативных инстанций и т.п. Так, эффективность обжалованных решений прокуратурой составила 88,5% в Алтайском крае, 91% — в Тамбовской области, 92,3% — в Хабаровском крае.

Нередко квалификационные коллегии отдают голоса за заранее определенных кандидатов по указаниям председателей судов. Можно ли говорить о независимости принятых решений судьи, если при назначении на должность он был «ведом» кем-либо?

На позицию судьи по делу могут повлиять его этические, политические, экономические интересы. Данная точка зрения поддерживается школой правового реализма, в которой выделяется группа факторов, влияющих на работу суда, которые не имеют ничего общего с правом, в частности общепринятые методики или традиция ограничения спорных вопросов дела. Особенно подчеркивается важность «общего стиля», принятого в суде. Впрочем, английский философ и теоретик права Г. Харт утверждает, что в сложных случаях судья выносит решение по собственному усмотрению в соответствии со своим пони-

¹ Фойницкий И. Я. Курс уголовного судопроизводства. — СПб., 1996. Т. 1. — С. 53.

манием сущности права, внося при этом в законодательство новые составляющие¹.

Необходимо упомянуть и проблему обвинительного уклона в деятельности российских судей, т.к. оправдательный приговор выносится меньше, чем в 1% уголовных разбирательств. Это происходит вследствие того, что зачастую на должность судьи назначаются выходцы из полиции и прокуратуры.

Подводя итог сказанному, можно предложить следующие способы ограничения влияния внешних факторов на независимость судей:

- изменить существующий порядок назначения и срок пребывания в должности председателей судов и их заместителей; ограничить возможность влияния председателя вышестоящего суда на формирование состава квалификационной коллегии судей; исключить из компетенции председателя суда правораспределения дел между судьями;
- ограничить количество судей – выходцев из аппарата судов и прокуратуры с полицией.

Для решения проблемы внутренней зависимости:

- обеспечить несовместимость судебной службы с другими профессиям;
- провести компьютеризацию процесса суда; один из вариантов — технология «блокчейн».

Можно сказать, что реализация принципа независимости судей — проблема, требующая комплексного подхода для своего решения. Для обеспечения истинной независимости судьи требуется сочетание различных методов решения вопроса.

¹ *Hart H. L. A. The Concept of Law // 2nd ed. Oxford. — 1994.*

Часть 3

ПРАВО НА ТРУД В СОВРЕМЕННОМ МИРЕ

Асанина Д.А.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Трудовое законодательство в Израиле

Аннотация: Работа предназначена для студентов, юрисконсульттов, сотрудников министерства труда и социальной защиты и министерства иностранных дел. Также данная работа адресована лицам, желающим получить работу в государстве Израиль. Проанализированы важнейшие моменты трудовых отношений в Израиле. Рассмотрена основная нормативно правовая база, регулирующая трудовые правоотношения в Израиле.

Ключевые слова: трудовое законодательство, трудовые отношения, трудовой договор, оплата труда, декретный отпуск, Российская Федерация, Израиль.

В современном мире трудовое право прогрессивно развивается под воздействием процессов глобализации. Основной социальной задачей любого государства является регулирование трудовых правоотношений. К специфике трудового законодательства в Израиле можно отнести то, что оно не кодифицировано, а выражается в отдельно взятых нормативно-правовых актах, принятых кнессетом (парламентом Израиля), таких, как законы «О ежегодном отпуске», «О труде женщин», «О защите заработной платы», «О компенсации при увольнении с работы» и другие. В Российской Федерации исторически сложилось так, что законодательство кодифицировалось, исключением не стали и нормы трудового права.

Источники трудового права

Принцип свободы труда закреплен в некодифицированной Конституции Израиля, его особенность заключается в том, что он является единственным принципом трудового права, который имеет императивный характер. Данный принцип выражается в том, что каждый гражданин или житель государства Израиль имеет право выбора любого занятия, вида деятельности либо профессии за исключением случаев, когда закон или нормативный правовой акт ограничивают его в этом.

Постоянные поправки и изменения трудового законодательства в Израиле в основном связаны с нестабильностью в разных сферах общественной жизни, в большей степени влияние на происходящие реформы в трудовом праве оказывают религия, экономика, социальные разногласия и территориальные конфликты. На мой взгляд, стоит обратить внимание и на исторический фактор, не секрет, что в Израиле до сих пор действуют законы периода Британского мандата и Османской империи, конечно, сфера их применения ограничена, но это не добавляет прогрессивности трудовому законодательству данного региона.

К отрицательным сторонам развития израильского законодательства о труде можно отнести и то, что оно не имеет кодифицированной основы и базируется на многочисленных законах, подзаконных актах и прецедентном праве.

Специфичным регулятором трудового права являются религиозные нормы, которые определяют и устанавливают выходные и праздничные дни.

Источником трудового законодательства Израиля служат коллективные соглашения, они занимают одно из ведущих мест в вопросах установления условий труда. В том случае, если такое соглашение отсутствует, допускается применение норм таких законов, как Закон о защите заработной платы¹, Закон о ежегодном отпуске² и других.

Проблемы ограничения забастовок государственных служащих и либерализации норм для иностранных работников довольно долго были неразрешимыми для трудового законодательства Израиля, однако на современном этапе правительство произвело ряд реформ, обозначивших положительные сдвиги в решении этих вопросов.

Как говорилось ранее прецедент входит в систему источников трудового права Израиля, в этом государстве функционирует Национальный трудовой суд, чьи решения становятся в последствие источником права.

Израильское трудовое законодательство имеет ряд пробелов, нормы международного права призваны их восполнить, а также послужить эталонной моделью для развития трудового права в данном регионе. Источником трудового права в Израиле являются следующие международно-правовые акты: сорок три конвенции Международной организации труда (МОТ), Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах и Международный пакт о гражданских и политических правах. Вместе с тем, непосредственное действие имеют нормы международных договоров Израиля, а также

¹ Закон Государства Израиль о защите заработной платы // Свод законов Израиля. Бюллетень 247 от 20.03.1958. Ст. 86.

² Закон Государства Израиль о ежегодном отпуске // Свод законов Израиля. Бюллетень 81 от 11.07.1951. Ст. 234.

судами и государственными органами активно используются нормы европейского и американского законодательства, хотя официально к источникам права их, конечно, никто не относит¹.

Трудовой договор

В трудовом договоре как в институте трудового права проявляется вся специфика национального права в целом, что становится особенно заметным в определении основных категорий этого института. По причине того, что израильское законодательство не кодифицировано, мы найдем упоминание лишь об индивидуальных трудовых договорах, к которым применяются нормы и термины общего договорного права, регламентированные Законами о договорах семидесятих годов прошлого века². В законодательстве Израиля не содержится единого толкования понятий «работник», «работодатель» или «предмет трудового договора», содержание этих терминов чаще всего подчиняется задачам того или иного акта³. В отличие от российского законодательства израильское не раскрывает понятие «трудовых отношения», в Израиле разъяснения по подобным вопросам дает суд при наличии конкретных обстоятельств дела.

Общемировая практика определила, что форма трудового договора может быть, как письменной, так и устной, это правило закрепилось и в трудовом праве Израиля. Письменная форма договора, безусловно, предпочтительней, однако и устная форма договора имеет право на существование. Закон о договорах 1973 года предусматривает исключение в особых случаях, когда форма договора гарантирует его действительность, в основном это касается трудовых договоров с работниками — мигрантами⁴.

Специальных положений, касающихся испытательного срока при приеме на работу, мы тоже не найдем. Он устанавливается коллективным соглашением и может длиться от полугода до 5 лет, но чаще всего работодатели ограничиваются одним годом, идя, таким образом, навстречу работнику⁵. Трудовое право Израиля разрешает работодателю уволить работника в указанный срок на основании принципа «добросовестности», но как мы все знаем, этот критерий является оценочным, и это порой «развязывает руки» работодателю. В случае же если работодатель несправедливо уволил работника и нанес ему не-

¹ Черняева Д. В. Трудовое право Израиля // Трудовое право.— 2006. № 7 — С. 69–76.

² Энциклопедический справочник http://kommentarii.org/strani_mira_etsiklopediy/izrail.html/ (дата обр. 10.10.2016 г.).

³ Черняева Д. В. Трудовое право Израиля // Трудовое право.— 2006. № 7 — С. 69–76.

⁴ Электронная еврейская библиотека. — URL: <http://www.eleven.co.il/article/11755> (дата обр. 08.10.2016 г.).

⁵ Черняева Д. В. Указ. соч.

оправданный ущерб, суд обяжет работодателя выплатить работнику компенсацию в размере одной или двух месячных заработных плат¹.

С конца XX века в Израиле действует прецедентный запрет, который наделяет работника правом не выполнять работы, не предусмотренные трудовым договором. Источником данного прецедента служат принципы общего договорного права, которые не допускают изменения трудового договора в одностороннем порядке². Этот прецедентный запрет оказал большое влияние на трудовое законодательство Израиля, реализацию запрета можно наблюдать в Законе об извещении работника об условиях труда 2002 года. Закон предусматривает ряд условий, в связи с которыми может измениться трудовой договор, обязывает работодателя извещать работника о них, а также перечисляет случаи, когда работодатель освобождается от такой обязанности. Данный нормативно — правовой акт устанавливает тридцатидневный срок для первичного извещения об изменении условий труда.

В законодательстве Израиля можно встретиться с двумя типами трудовых договоров, срочными и бессрочными (квют)³. Если в договоре указан срок его действия, то данный договор будет считаться срочным. Иные договоры признаются заключенными на неопределенный срок. Для современных трудовых отношений в Израиле, несомненно, характерен срочный трудовой договор, это объясняется еще и тем, что бессрочные договоры порождают избыточную, по мнению работодателя, защиту для работника.

В случаях продажи предприятия, реорганизации юридического лица, передачи предприятия по наследству или смене работодателя трудовой договор, заключенный до того, как произошли перечисленные обстоятельства, остается в силе. Ответственность по обязательствам, вытекающим из трудовых отношений, включается в акт о передаче собственности. Работник извещается о смене собственника заблаговременно⁴.

Израильское законодательство предусматривает достаточное количество оснований для прекращения трудового договора. Самым популярным основанием, конечно, является прекращение договора в связи с истечением его срока. Работодатель может как продлить договор с работником, так и нет. В первом случае работодатель обязан уведомить работника о продлении трудового договора за три месяца до его истечения. Во втором случае Закон о компенсации при уволь-

¹ Закон Государства Израиль о компенсации при увольнении с работы // Свод законов Израиля. Бюллетень 404 от 16.08.1963. Ст. 136.

² Израильское право. — URL: <http://pravo.israelinfo.co.il/articles/trud/2749> (дата обр. 10.10.2016 г.).

³ Черняева Д. В. Указ. соч.

⁴ Там же.

нении с работы предупреждает работодателя о том, что, если он расторгает договор с работником по собственной инициативе, это может повлечь определенные санкции.

Квиуот может быть прекращен по инициативе работника или работодателя по специальным основаниям, например, если одна из сторон ненадлежащим образом выполняет свои профессиональные обязанности или на место работника — совместителя, нанимается лицо, для которого это будет основная работа¹. В обязанность лица, инициирующего прекращение трудового договора, входит предупреждение второй стороны о таком решении. Если же данная обязанность не будет выполнена, последуют финансовые штрафы. В практике Израиля нередки случаи, когда работник и работодатель могут договориться об условиях увольнения, т.е. инициатор прекращения трудовых отношений выплачивает компенсацию второй стороне, размер которой оговаривается сторонами предварительного и зависит от ущерба, причиненного данным действием организации².

Продолжительный период в истории трудового законодательства Израиля сроки предупреждения об увольнении устанавливались коллективными соглашениями. Но в 2001 году был принят Закон о предварительном извещении об увольнении³, он зафиксировал данный срок, регламентировал порядок его расчета и сформулировал основание, от которого он зависит. На сегодняшний день минимальный срок предупреждения — один день, он используется в отношении прекращения трудовых договоров длительность менее одного месяца.

Досрочное прекращение трудового договора работникам накладывает на него финансовое обязательство: он должен выплатить работодателю компенсацию, в размере тех убытков, которые он принес работодателю своим увольнением⁴. Выходное пособие в этом случае не выплачивается, а также, если работодатель совершает отчисления в пенсионный фонд по коллективному соглашению, однако в ситуации, когда работник серьезно болен, находится в декретном отпуске или покидает работу в связи со значительным ухудшением ее условий, выходное пособие непременно выплачивается. При обратных обстоятельствах, когда работодатель является инициатором увольнения, выходное пособие выплачивается в полном объеме, установленном в Законе о компенсации при увольнении с работы⁵.

¹ Трудовое право в Израиле. — URL: <http://www.rezni.com/uvolnenie.html> (дата обр. 10.10.2016 г.).

² Трудовое право в Израиле.

³ Израильский портал «Союз». — URL: <http://www.souz.co.il/israel/read.html?id=537> (дат. обр. 09.10.2016 г.).

⁴ Трудовое право в Израиле.

⁵ Там же.

Существуют основания прекращения договора, когда воля сторон не учитывается. Ими могут выступать выход на пенсию, смерть сторон трудового договора, банкротство или ликвидация организации¹. В основном институт прекращения трудового договора конкретизируется и регулируется коллективными соглашениями, если же такое соглашение отсутствует, работники фактически теряют средство защиты и им остается надеяться на добросовестность работодателя.

Закон о занятости, Закон о равной оплате труда мужчин и женщин, Закон о равных правах лиц с ограниченными возможностями и другие поддерживают принцип всеобщего равенства в трудовых отношениях, а также содержат ряд норм, которые не допускают увольнения работника по причинам расовой и религиозной принадлежности работающего, его пола, возраста, участия в профсоюзе, забастовках, ввиду беременности или иного².

Коллективные увольнения не регламентируются законодательством, однако случаются на практике. Если же работодатель принимает решение о коллективном увольнении, он консультируется по данному вопросу с профсоюзными организациями. В ходе переговоров с Гисдарутом (профсоюзное объединение в Израиле) работодатель должен четко сформулировать причины увольнения и точное число увольняемых³.

Отдых и рабочее время

Трудовым законодательством регламентировано, что продолжительность рабочего дня в Израиле составляет восемь часов, куда не входит время на обед и время на отдых. Рабочий день длительностью в семь часов или сокращенный рабочий день предусмотрен, когда рабочее время приходится на ночное время суток, перед выходными и праздничными днями. Информацию о праздничных днях можно найти в коллективном соглашении, законодательстве, а также праздничные дни устанавливаются в соответствии с правовым или религиозным обычаем, к ним относятся такие праздники, как Ту би — Шват (новый год плодовых деревьев, празднуется 25 января), Пурим (празднуется 24 марта в честь великого спасения евреев в Персидском царстве от истребления Аманом — амаликитянином), Шушан Пурим (празднуется 25 марта и является продолжением Пурима), Песах (праздник весны, отмечается с 23 по 28 апреля), Йом ха — Шоа (день катастрофы, 5 мая), Йом ха — Ацмаут (день независимости, празднуется 11 мая), Лаг ба — Омер (религиозный праздник, отмечается

¹ Черняева Д. В. Указ. соч.

² Электронная еврейская библиотека. — URL: <http://www.eleven.co.il/article/11755> (дата обр. 08.10.2016 г.).

³ Черняева Д. В. Указ. соч.

26 мая), Йом-Йерушалаим (день Иерусалима, празднуется 5 июня), Шавуот (пятидесятница, отмечается 12 июня), Пост Семнадцатого тамуза (день празднования — 23 июля), Ту — Бе Ав (ава пятнадцатое, празднуется 14 августа), Рош-а-Шана (еврейский новый год, отмечается с 3 по 4 октября), Йом Кипур (судный день, празднуется 12 октября), Суккот (праздник кущей, отмечается с 17 по 23 октября), Симхат Тора (радость Торы, празднуется 24 октября), Ханука (праздник свечей, отмечается с 25 по 31 декабря). Закон о времени труда и отдыха закрепляет сорока пятичасовую рабочую неделю, однако существует ряд случаев, когда министр труда вправе продлить или же наоборот сократить рабочий день либо неделю. Лица, являющиеся работниками в сфере частного бытового обслуживания, имеют право на рабочий день продолжительностью не более десяти часов. Период еженедельного отдыха в Израиле обладает определенной спецификой: законодательство устанавливает, что еженедельный отдых не должен быть меньше тридцати шести часов, однако религиозный обычай может вносить коррективы в данную норму.

Ежегодный отпуск работника в Израиле находится в зависимости от длительности срока работы работника у конкретного работодателя и может составлять четырнадцать — двадцать восемь дней. К праву работодателя относится регулирование даты начала и окончания отпуска. Кроме ежегодного оплачиваемого отпуска граждане государства Израиль могут воспользоваться правом на дополнительный отпуск, один из них шаббатон является особенностью израильского трудового законодательства, он предоставляется работникам сферы образования для повышения квалификации и длится до одного года. Так называемый декретный отпуск, период службы в армии, праздничные дни не входят в ежегодный оплачиваемый отпуск.

Оплата труда

Термин заработная плата не определен израильским законодательством, в связи с этим оплата труда подчиняется конкретным задачам нормы права, которая регулирует данный аспект. Судебная практика Национального трудового суда Израиля сформулировала два определения заработной платы, в первом случае заработная плата понимается как компенсация в рамках трудовых отношений, а во втором случае это базовая оплата труда¹. Выплаты в праздничные дни и за сверхурочную работу считаются заработной платой в соответствии с Законом о защите заработной платы, принятый кнессетом в 1958 году.² Трудо-

¹ Черняева Д. В. Трудовое право Израиля // Трудовое право. 2006. № 7 — С. 69–76.

² Закон Государства Израиль о защите заработной платы // Свод законов Израиля. Бюллетень 247 от 20.03.1958. Ст. 86.

вое законодательство Израиля включает в понятие заработной платы оплату труда в праздничные дни, а также за сверхурочные работы.

Долгие годы в Израиле процент минимальной заработной платы составлял 47,5% от средней заработной платы по стране, однако в 2016 году было достигнуто соглашение между Гисдарутом (профсоюзное объединение в Израиле) и Министерством финансов, что позволило повысить ее размер до четырех тысяч шестисот шекелей в месяц¹. Данный аспект регулируется как на законодательном уровне, так и посредством общенациональных коллективных соглашений, что даже более распространено. Закон о минимальной заработной плате также выделяет дневную и часовую минимальную заработную плат². Нормативно — правовыми актами Министерства труда Израиля регулируется размер минимальной заработной платы при неполной занятости, он рассчитывается прямо пропорционально количеству часов, отработанных работником. Для отдельных категорий граждан (инвалиды, лица младше восемнадцати лет) предусмотрен иной порядок расчета минимальной заработной платы: может быть установлен пониженный размер заработной платы, может быть принято решение на общенациональном уровне или в каждом конкретном случае³. Применительно к нетипичным случаям размер минимальной заработной платы определяется постановлениями Министерства труда и также дополнениями к законодательству в данной сфере⁴. В обязанности министра труда входят консультации по таким вопросам, в них участвуют представители Гисдарута и самой организации, в результате обсуждений министр выносит постановление, которое направляется для утверждения в Комитета Кнессета по труду и социальным отношениям⁵.

Оплата своевременной заработной платы регулируется Законом о защите заработной платы⁶, Законами о договорах, трудовым договором или коллективным соглашением. При ежемесячной оплате труда работодатель обязан выплатить зарплату в конце месяца, при почасовой, поденной и понедельной работе каждый полмесяца, если иное не установлено трудовым договором или коллективным соглашением. В других случаях режим оплаты труда определяется министром

¹ Зарплаты в Израиле. — URL: <http://visasam.ru/emigration/europe-emigration/zarplata-v-izraile.html#i-4> (дата обр. 09.10.2016 г.).

² Израильский портал «Союз». — URL: <http://www.souz.co.il/israel/read.html?id=543> (дата обр. 09.10.2016 г.).

³ Израильский портал «Союз».

⁴ Зарплаты в Израиле. — URL: <http://visasam.ru/emigration/europe-emigration/zarplata-v-izraile.html#i-4> (дата обр. 09.10.2016 г.).

⁵ Черняева Д. В. Указ. соч.

⁶ Закон Государства Израиль о защите заработной платы // Свод законов Израиля. Бюллетень 247 от 20.03.1958. Ст. 86.

труда, утверждается Комитетом Кнессета и данное решение доводится до профсоюзного объединения и самой организации.

Трудовое законодательство Израиля жестко контролирует способы и время оплаты труда работников. Заработная плата может выплачиваться наличными работнику или иным лицам по его письменному заявлению, перечисляться на расчетные счета организаций с разрешения министра труда, санкционированного Комиссией Кнессета по труду и социальному обеспечению, а также требуется согласие Гисдарута, в форме чека или почтового перевода, а также на банковский счет согласно трудовому договору или коллективному соглашению. Выплата заработной платы натуральными продуктами, товарами или путем оказания услуг, ее выдача в местах продажи алкоголя (исключение составляют работники, осуществляющие продажу продукции данного рода) строго запрещена. По общему правилу заработная плата выплачивается наличными в течение двух часов по окончании работы в установленный работодателем день.

В израильском трудовом праве предусмотрены вычеты и удержания из заработной платы, они могут составлять от до 100% согласно Закону о защите заработной платы¹, но в тоже время существует неснижаемый остаток заработной платы равный минимальному доходу, который установлен Законом о гарантировании дохода². Единственное исключение, которое содержит Закон о доходах, касается алиментов, выплачиваемых из заработной платы даже в случае вычетов и удержаний³.

Просрочка выплаты заработной платы строго санкционируется израильским законодательством. В ситуации, если работодатель задержал выплату заработной платы на неделю, пеня составит 5%, а за каждую последующую неделю — 10%⁴. Национальный трудовой суд уменьшает размер пени лишь в том случае, когда работодатель обосновал это непредумышленной ошибкой или недостижимым соглашением с работником по данному вопросу. Штрафные санкции назначаются и при невыплате выходного пособия или разницы в заработной плате, данная ситуация урегулирована Законом о занятости, где установлен порядок и срок выплаты⁵.

По решению суда невыплаченная заработная плата взимается с работодателя. Поскольку в случае банкротства долги по заработной плате не являются первоочередными, Институт национального страхования

¹ Закон Государства Израиль о защите заработной платы.

² Оплата труда в Израиле. — URL: <http://www.rabota-il.com/articles/11-2009-08-29-17-10-00/2009-08-29-17-11-30/3-trud> (дата обр. 10.10.2016 г.).

³ Там же.

⁴ Закон Государства Израиль о защите заработной платы.

⁵ Электронная еврейская библиотека. — URL: <http://www.eleven.co.il/article/11755> (дата обр. 08.10.2016 г.).

Израиля предусматривает процедуру выплаты за организацию заработной платы и выходного пособия, ее вправе инициировать сами работники. Однако это не гарантирует выплаты задолженности полностью или в короткие сроки, так как деятельность Института национального страхования мало регулируется законом¹.

Сверхурочная работа в Израиле оплачивается по повышенной ставке, в соответствии с Законом о времени труда и отдыха сверхурочная работа при повременной оплате труда может составлять 125–150% от заработной платы, при сдельной оплате труда заработная плата рассчитывается с учетом количества продукции, сделанной работником, а что касается ежемесячной заработной платы, то выплата компенсации за сверхурочную работы заменяется дополнительными выходными днями².

Остановимся подробнее на институтах выходного пособия и декретного, осуществим сравнительный анализ с российским законодательством.

Институт выходного пособия

И в Израиле, и в России трудовое законодательство, прежде всего, акцентирует внимание на защите прав работников, в частности, связанных с прекращением трудового договора. Если обратиться к Трудовому кодексу Российской Федерации, то можно отметить, что данного аспекта касаются нормы статей 84 и 178, о прекращении трудового договора и выходного пособия соответственно. В Израиле же прекращение трудового договора и выдачу выходного пособия регулирует Закон о компенсации при увольнении с работы³, однако о компенсации как таковой речи в Законе не идет, в нем содержатся нормы, которые затрагивают исключительно права работников на выходное пособие.

Условия выплаты выходного пособия являются важным обстоятельством для возникновения права работника на его получение. Отечественное законодательство выделяет ряд оснований, которые позволяют работнику реализовать свое право на получение выплат, что примечательно это право никак не связано с продолжительностью его работы у конкретного работодателя. В Законе о компенсации Израиля право работника на получение выходного пособия при увольнении возникает при выполнении следующих условий: лицо должно проработать на одном месте или у одного работодателя не менее года, а сезонный (сезоном считается период в три месяца, в котором проработано не менее 60 дней) работник не менее двух сезонов в течение двух лет⁴. В ряде случаев израильские работодатели недобросовестно

¹ Черняева Д. В. Указ. соч.

² Израильский портал «Союз». — URL: <http://www.souz.co.il/israel/read.htm?id=543> (дата обр. 09.10.2016 г.).

³ Закон Государства Израиль о компенсации при увольнении с работы // Свод законов Израиля. Бюллетень 404 от 16.08.1963. Ст. 136.

⁴ Там же.

относятся к данной норме, позволяя себе уволить работника пока он не достиг определенного стажа, чтобы оградить себя от выплаты выходного пособия. Статья 3 закона в качестве дополнительной гарантии защиты прав работника устанавливает, что увольнение работника по инициативе работодателя в конце первого года работы, если не будет доказано обратное, рассматривается как преднамеренная попытка избежать выплаты компенсации и в случае необходимости не лишает работника права на получение компенсации. Таким образом, трудовое законодательство Российской Федерации более ориентированно на защиту прав работника, так как стаж работника не оказывает влияние на получение компенсационных выплат.

В отношении прекращения трудового договора отечественное и израильское законодательство содержит ряд различий. В Трудовом кодексе Российской Федерации выплата выходного пособия носит императивный характер и не зависит от желания работодателя (абзац 3, статьи 84; статья 178), а п. 1 Закона о компенсации при увольнении Израила говорит о том, что работника лишь возникает право на получение пособия, т.е. работодатель может оставить без внимания это право, а уволенный работник не воспользоваться установленной в законе льготой¹. В случае возникновения спора и обращения работника в суд доказывать неправомерность действий руководителя ложиться на самого работника. На мой взгляд, тем самым законодатель обозначает привилегированный статус работодателя.

Для каждого работника существенное значение имеет размер выходного пособия. Он также по-разному определяется в законодательстве двух стран. Согласно Трудовому кодексу Российской Федерации², выходное пособие работнику в размере среднемесячного заработка (абзац 1, ст. 178) выплачивается в следующих случаях:

- при прекращении трудового договора по причине ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем (пункт 1, статьи 81);
- при расторжении трудового договора в связи с сокращением численности или штата работников организации, индивидуального предпринимателя (пункт 2, статьи 81);
- при прекращении трудового договора в связи с нарушением установленных ТК РФ или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы и нарушение правил произошло не по вине работника (статья 84).

¹ Закон Государства Израиль о компенсации при увольнении с работы.

² Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016) // Официальный интернет-портал правовой информации (ГСПИ) <http://www.pravo.gov.ru>

К таким нарушениям, содержащимся в ТК РФ и иных федеральных законах, следует отнести следующее (статья 84):

- заключение трудового договора в нарушение приговора суда о лишении конкретного лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- заключение трудового договора на выполнение работы, противопоказанной данному лицу по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением;
- отсутствие соответствующего документа об образовании, если выполнение работы требует специальных знаний в соответствии с федеральным законом или иным нормативным правовым актом;
- иные случаи.

Выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка (часть 3; ст. 178) выплачивается работнику при расторжении трудового договора в связи:

- с прогулом, то есть отсутствием на рабочем месте без уважительных причин в течение всего рабочего дня (смены), независимо от его (ее) продолжительности, а также в случае отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня (смены) (подпункт «а»; пункта 3; статьи 81);
- с призывом работника на военную службу или направлением его на заменяющую военную альтернативную гражданскую службу (пункт 1; статьи 83);
- с восстановлением на работе работника, ранее выполнявшего эту работу (пункт 2; статьи 83);
- с отказом работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность (пункт 9; статьи 77).

В отечественном законодательстве термин «компенсация» используется, когда речь заходит о гарантиях руководителю организации, его заместителям и главному бухгалтеру при расторжении трудового договора в связи со сменой собственника организации, однако расходов, которые нужно было бы восстановить, работник не производил (статья 181). На мой взгляд, это не что иное, как выходное пособие, которое новый владелец организации должен своевременно выплатить в размере не ниже трех средних месячных заработков работника.

Согласно Закону о компенсации Израиля выходное пособие — это плата, которую работник получает за каждый отработанный у конкретного работодателя год¹. Это положение делает увольнение работника, который вел трудовую деятельность в организации несколько лет, крайне невыгодным для работодателя шагом. Данная норма значительно отличается от положений ТК РФ, где стаж работы не влияет на размер выходного пособия.

¹ Закон Государства Израиль о компенсации при увольнении с работы.

Трудовое законодательство Израиля содержит широкий перечень оснований по выплате выходного пособия уволенному работнику. Закон о компенсации содержит общее правило: в случае увольнения работника по желанию работодателя у него появляется право на получение выходного пособия. В тоже время, данный нормативно-правовой акт допускает, что работодатель в некоторых случаях может уволить работника без выплаты выходного пособия, при этом стаж работы может быть от года и более. Такая возможность возникает в связи с наличием коллективного договора между профсоюзом и работодателем или профсоюзом и отраслью, который предусматривает право лишения работника выходного пособия в следующих случаях:

- серьезного нарушения дисциплины (например, продолжительные прогулы без уважительной причины);
- кражи у работодателя материальных ценностей (денег); — умышленного причинения вреда имуществу работодателя;
- передачи конфиденциальной информации конкуренту;
- в иных случаях¹.

По Закону о компенсации автоматическое лишение работника права на выходное пособие после увольнения является невозможным. Для того чтобы работодатель был вправе автоматически уволить работника, он обязан обратиться в суд по трудовым спорам с иском и доказать, что работник может быть лишен выходного пособия, т.к. только суд наделен правом лишения работника выходного пособия. Законодательства Израиля содержит ряд норм, позволяющих работнику получить выходное пособие, если он прекращает трудовой договор по собственному желанию²:

- прекращение работы в связи со смертью работодателя, если работник проработал у него более года;
- увольнение женщины в течение девяти месяцев после родов, а также женщины, усыновившей по решению суда ребенка младше 13 лет, которая уволилась в течение девяти месяцев после усыновления для ухода за ребенком. Данным правом может воспользоваться и отец, при условии, что жена проработала на одном месте не менее полугода, или в связи с болезнью или инвалидностью жены;
- окончание срочного договора и отказ работодателя продлить его;
- увольнение работника в связи с ухудшением условий труда, либо в связи с основаниями, по которым невозможно требовать от работника продолжения работы.

¹ Закон Государства Израиль о компенсации при увольнении с работы.

² Там же.

Трудовое законодательство Израиля допускает, что в коллективных договорах могут содержаться иные выплаты работнику при увольнении, отменяющие выходное пособие. Аналогичную норму содержит и российское законодательство, в котором предусматриваются альтернативные выплаты, а также устанавливаются случаи, когда становится возможным увеличение размера выходного пособия.

Предложения по улучшению российского трудового законодательства

Проанализировав трудовое законодательство России и Израиля, я пришла к выводу о том, что:

1. Для обеих сторон трудовых отношений вопрос пролонгирования испытательного срока при приеме на работу является актуальным, поэтому, на мой взгляд, нашему законодателю стоит обратиться к опыту Израиля в этом вопросе и дифференцированно подходить к установлению испытательного срока. Например, указать, что минимальный испытательный срок будет составлять три месяца для работников, которые вновь устраиваются на работу, а для тех работников, кто трудоустраивается впервые от 6 месяцев до года.

2. Также стоит обратить внимание на размер минимальной заработной платы, в России она зависит от величины прожиточного минимума населения, а в Израиле от уровня средней заработной платы. По моему мнению, если в Российской Федерации размер минимальной заработной платы станет исчисляться исходя из средней заработной платы населения страны, это существенно повысит уровень жизни российских граждан.

Ваккасова Л.Р.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Трудовое законодательство Канады

Аннотация: Статья предназначена для студентов, заинтересованных в изучении трудовых стандартов разных стран в сравнении с законодательством Российской Федерации. В статье рассмотрены ключевые аспекты трудового законодательства Канады и России, предложены варианты заимствования некоторых норм, которые позволят улучшить положение работников в сфере труда. Также статья предназначена для лиц, желающих иммигрировать в Канаду с целью трудоустройства.

Ключевые слова: трудовое законодательство, трудовые отношения, работник, сравнение, Трудовой кодекс РФ, Канада.

Канада входит в тройку стран с самым высоким уровнем жизни. Неудивительно, что ежегодно сотни тысяч мигрантов со всей планеты стремятся в эту процветающую страну с целью трудоустройства и в дальнейшем получения гражданства.

Система законодательных актов, регулирующих трудовые отношения в Канаде

С целью определить особенности канадского трудового законодательства, необходимо иметь представление о конституционном распределении власти между федеральным правительством Канады и правительствами десяти провинций и трех федеральных территорий.

Конституция, являясь основополагающим источником, гласит, что трудовое право находится в совместном ведении федерации и ее провинций. Так, на федеральном уровне действует Canada Labour Code of 1985, иначе Трудовой кодекс Канады 1985 года. Он устанавливает основные права и обязанности работников и работодателей, уделяя особое внимание механизму обеспечения безопасности и здоровья работника на рабочем месте. Однако эти стандарты распространяются на те области трудового сектора, которые подлежат ответственности федерального правительства (аэропорты, банки, железнодорожный транспорт и др. места работы, имеющие общенациональное значение). Все другие направления трудовой деятельности находятся под юрисдикцией провинций, каждая из которых имеет свой трудовой кодекс: Акт о трудовых стандартах Онтарио 2000 г., Закон о трудовых отношениях Манитобы (с послед. изм. 2006 г.), Трудовой кодекс Британской Колумбии 1996 г. и др.

Из **федеральных законов**, регулирующих права и обязанности трудящихся, следует отметить:

- Закон о трудовых отношениях 1948 г., установивший порядок разрешения трудовых споров.
- Закон о равном праве на труд 1986 г., обязавший работодателей принимать на работу определенный процент женщин, представителей национальных меньшинств, лиц с ограниченной трудоспособностью.
- Закон о охране и безопасности труда 2000 г.
- Закон о равенстве в области занятости 1996 г. и так далее.

Особое место в системе канадского трудового права занимают такие источники, как **акты судов высшей и низшей инстанции**. Так, в компетенцию Федерального апелляционного суда входит пересмотр решений арбитражных судов по трудовым спорам. Хотя в настоящее время идут споры относительно того, можно ли считать акты судебных органов полноценными источниками права, либо они относятся лишь к числу правоприменительных актов¹.

Главными источниками трудового права считаются **коллективные трудовые соглашения**, которые представляют собой документы, содер-

¹ Франгулян М. Г. Источники трудового права Канады // Труд и социальные отношения. — 2008. № 2. — С. 162–170.

жащие подробное изложение таких вопросов, как: условия работы, дополнительные льготы (социальное страхование, оплата отпуска, пенсии), трудовая дисциплина, положения об обязательствах должностных лиц и зарплата по различным профессиям. Сторонами такого соглашения выступают *профсоюзы*, главной функцией которого является представительство и защита социально-трудовых прав работников, и *работодатели*. В настоящее время каждый третий работник в Канаде состоит в профсоюзной организации.

Источником права, регулирующим отношения между работником и работодателем вне профсоюза, является **индивидуальный контракт**. Так, работники могут подать в суд на работодателя в случае нарушения последних условий контракта. Следует отметить, что в настоящее время заключение официального письменного контракта с работником встречается редко. В этом случае, права и обязанности будут регулироваться Employment Standards Act, иначе Трудовыми стандартами провинций¹.

Дополняют трудовое законодательство многочисленные **внутренние инструкции и правила**, используемые при рассмотрении трудовых споров.

Помимо перечисленных выше к числу источников относят также промышленные **традиции и обычаи**, но только если их существование будет доказано в суде.

Исходя из вышесказанного, следует сделать вывод о том, что в Канаде отсутствует единый Трудовой кодекс, который бы регулировал права и обязанности большинства работников и работодателей. Юрисдикция над трудовыми отношениями принадлежит двум различным уровням государственной власти: федерального правительства и правительств провинций.

Особенности трудового законодательства Канады

Переходя к особенностям канадского трудового законодательства и определения ключевых различий с нормами трудового права Российской Федерации следует уточнить, что Конституция Канады наделила провинции неограниченными полномочиями в рамках своей компетенции по регулированию трудовых отношений. Из этого следует, что существует разница трудовых стандартов не только на федеральном уровне, но и на уровне самих провинций. Однако основные положения, несомненно, опираются на федеральные законы.

Поскольку нормативная регламентация исследуемой мной области достаточно обширна и в рамках одной статьи нет возможности изучить все особенности трудовых стандартов провинций, считаю разумным рассмотреть основные аспекты.

¹ Франгулян М. Г. Источники трудового права Канады // Труд и социальные отношения. — 2008. № 2. — С. 162–170.

Трудовой договор в Канаде может быть заключен как в письменной, так и в устной форме. Хотя предпочтительнее для защиты обеих сторон письменная форма, но закон допускает возможность заключения договора исходя из устной договоренности и даже через поведение сторон.

Трудовые договоры подлежат тщательной проверке в Канаде, и не будут подлежать исполнению, если они не соответствуют минимальным трудовым стандартам и законодательству в области здравоохранения и безопасности труда. Чтобы признать договор действительным, он должен содержать основные условия работы, такие как: срок договора (срочный или бессрочный), трудовая функция работника, обязанности сторон, порядок выплаты компенсации (зарботная плата и сверхурочные), место работы, режим рабочего времени и т.д. Кроме вышеперечисленных возможно включение в договор специальных условий — испытательный срок, о неразглашении конфиденциальной информации и т.д.

Минимальный размер оплаты труда. Согласно трудовому кодексу Канады работодатель выплачивает каждому работнику заработную плату в размере не менее минимальной почасовой ставки, установленной в соответствии с законодательным актом провинции (статья 178–1)¹. К 2016 году такая ставка колеблется от \$10,50 до \$13 в час. При этом из общей месячной заработной платы, которая в среднем составляет \$2000 в месяц, обязательно вычитаются суммы отчислений на страхование по безработице, пенсии и другие суммы, предусмотренные договором и Налоговым кодексом (Income Tax Act (R.S.C., 1985)). Важно уточнить, что на работников, права и обязанности которых относят к федеральной юрисдикции, размер ставки определяется в зависимости от провинции, на территории которой работник осуществляет трудовую деятельность. В России же обратная ситуация, и законами субъектов может устанавливаться минимальный размер оплаты труда (далее МРОТ) более высокий, чем предусмотренный федеральным законом, однако исключения составляют работники организаций, финансируемых из федерального бюджета (ТК РФ, статья 133.1)². На таких работников закон субъекта о МРОТ распространяться не будет.

В Канаде стандартная **продолжительность рабочего дня** составляет 8 часов в день и 40–48 часов в неделю. Однако законы провинций устанавливают возможность увеличения рабочего времени по письменному соглашению работника и работодателя до 12 часов. Отметим, что еженедельный максимум, а именно 48 часов, может быть превышен в случае одобрения директора по нормативным актам Министер-

¹ Трудовой кодекс Канады 1985 года (Canada Labour Code of 1985).

² «Трудовой кодекс Российской Федерации» от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016) // Официальный интернет-портал правовой информации (ГСПИ) <http://www.pravo.gov.ru>

ства труда такого соглашения. Но и в этом случае работник не может работать более 60 часов в неделю. Также работнику предоставляется 30 минут отдыха через каждые пять часов работы^{1,2}.

В отличие от Канады, Трудовой кодекс РФ устанавливает в качестве норматива 40-часовую рабочую неделю на всей территории государства, с возможностью увеличения или уменьшения в определенных случаях. Работнику должен быть предоставлен перерыв для отдыха продолжительностью не более двух часов и не менее 30 минут (ТК РФ, статья 91, 108).

Для большинства сотрудников, независимо от того, работают ли они полный или неполный рабочий день, студенты, временные работники, для всех **сверхурочные часы** начинаются после того, как они отработали более 40–48 часов (в зависимости от провинции) в рабочей неделе, которые должны быть оплачены в размере 1,5 ставки (overtime pay) за каждый час сверхурочной работы³. В России порядок выплаты сверхурочной работы установлен в статье 152 Трудового кодекса. Так, оплата за первые два часа работы — в полуторном размере, за последующие часы — не менее чем в двойном. Закон предоставляет возможность компенсации сверхурочной работы в виде предоставления дополнительного времени отдыха, но только если того пожелает работник.

Праздничные выходные дни. Трудовым кодексом Канады установлены четыре государственного праздника, а именно: Новый год (1 января), День Канады (1 июля), День памяти (11 ноября) и Рождество (25 декабря). Однако наряду с перечисленными, законы провинций устанавливают в общей сумме еще 5 праздников, такие как: День благодарения, День труда, Страстная пятница, День Виктории, День семьи. В эти дни работнику предоставляется оплачиваемый выходной⁴. В статье 112 Трудового кодекса РФ определен список праздничных дней, работа в которые запрещается, за исключением ряда случаев. Законодатель предусмотрел выплату дополнительного вознаграждения или сохранения в полном размере заработной платы работников, независимо от числа нерабочих дней в месяце.

Канадское законодательство включает в понятие **трудовой отпуск** (vacation) два элемента: продолжительность и отпускные. Если говорить о первом, то закон устанавливает право работника на двухнедельный отпуск с оплатой после года непрерывной работы на одного работодателя. Отпускные будут составлять 4–6% от общей заработной

¹ Трудовой кодекс Канады 1985 года (Canada Labour Code of 1985).

² Акт о трудовых стандартах Онтарио 2000 г. — URL: <https://www.labour.gov.on.ca/english/es/> (дата обр. 18.10.2016 г.).

³ Там же. В предыдущих двух актах.

⁴ Акт о трудовых стандартах Онтарио 2000 г. В предыдущих двух актах.

платы, вырученной за 12 месяцев работы¹. В этом отношении Россия выгодно отличается от Канады, предоставляя работнику право на использование оплачиваемого отпуска по истечении 6 месяцев его непрерывной работы. А продолжительность основного ежегодного оплачиваемого отпуска составляет 28 дней. Отпускные пособия высчитываются по среднему значению между выданной заработной платой и отработанных дней (ТК РФ, статья 122).

Помимо трудового, законодатели обеих стран предусмотрели отдельные виды отпусков, связанные с конкретными обстоятельствами или категориями работников. К ним относятся:

1. Отпуска по беременности и родам (Maternity-related). Работнику, беременному или кормящему долом должен быть предоставлен отпуск в период с начала беременности до конца двадцать четвертой недели после рождения, но только при предоставлении справки врача с указанием, что она не в состоянии работать по причине беременности или ухода за новорожденным ребенком и с указанием срока этой неспособности (Акт о трудовых стандартах Онтарио 2000 г.). В России такой отпуск длится 70 дней до родов и 70 после, что значительно меньше в сравнении с Канадой (ТК РФ, статья 255).

2. Отпуска по уходу за ребенком (Parental Leave). Каждый сотрудник, который непрерывно отработал 6 месяцев имеет право на отпуск по уходу за ребенком, длящийся тридцать семь недель с возможностью продления до пятидесяти двух (Трудовой кодекс Канады 1985 года — Canada Labour Code of 1985). Как и в России, правом на отпуск по уходу наделены не только родители, но и другие родственники, на попечении которых находится ребенок. Однако, для российского работника такой отпуск длится до достижения ребенком возраста трех лет (ТК Канады, статья 256).

3. Отпуск по исключительным семейным обстоятельствам (Compassionate Care Leave). Каждый работник имеет право на отпуск до 28 недель с целью обеспечить уход или поддержку члену семьи работника, если последний имеет серьезное заболевание со значительным риском смерти. Также родителю тяжелобольного ребенка предоставляется отпуск до 37 недель для того, чтобы заботиться и поддерживать этого ребенка (Акт о трудовых стандартах Онтарио 2000 г.; статья 49.1). В Трудовом кодексе РФ такой отпуск предоставляется в обязательном порядке либо отдельным категориям работникам (участникам Великой Отечественной войны, работающим пенсионерам и инвалидам), либо при определенных обстоятельствах (рождение ребенка, регистрация брака, смерть близких родственников и т.д.). Продолжительность такого отпуска колеблется от 5 до 60 календарных

¹ Трудовой кодекс Альберты 2000 г. — URL: <http://www.albertacanada.com/business/invest/employment-standards-and-labour-code.aspx> (дата обр. 18.10.2016 г.).

дней в году. Для остальных, закон предусматривает отпуск по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам только по соглашению между работником и работодателем (ТК РФ, статья 128). Отметим, что в отличие от Канады, предоставление такого отпуска является правом, а не обязанностью работодателя.

4. Отпуск в случае смерти или исчезновения (Leave Related to Death or Disappearance). Он должен быть предоставлен работодателем продолжительностью до 104 недель, если работник является родителем ребенка, который погиб в результате преступления. В случае исчезновения ребенка такой отпуск длится до 52 недель (Акт о трудовых стандартах Онтарио 2000 г., статья 49.5). Данная норма не имеет аналога в российском законодательстве, но указанные случаи можно отнести к упомянутым выше семейным обстоятельствам и уважительным причинам, так как их перечень не является исчерпывающим.

Наряду с вышеперечисленными трудовыми законами провинций предусматривают право отпуска для: лиц, ставших донором органов (до 13 недель); лиц, получивших производственную травму или вследствие тяжелой болезни (до 10 дней) и т.д.

Интересной особенностью Законов о трудовых стандартах в Канаде является наличие отдельной главы, гарантирующей **равное вознаграждение за равный труд** (Акт о трудовых стандартах Онтарио 2000 г., часть 4, статья 42). Это означает, что женщина не может получать меньшую заработную плату чем мужчина, если она выполняет работу, требующую от нее тех же навыков, усилий, ответственности и выполняется в схожих условиях. Аналогичное положение есть и в российском законодательстве, прежде всего в Конституции РФ: мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации (ч. 3. ст. 19); каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации (ст. 37)¹. Однако, Трудовой кодекс не предусматривает нормы относительно гендерного равенства, устанавливая лишь запрет на дискриминацию при установлении и изменении условий оплаты труда (статья 132) и прямо ограничивая допуск женщин к определенным видам работ (перечень устанавливается Правительством РФ) (ТК РФ; статья 253).

Увольнение сотрудника, в соответствии с Законом о трудовых стандартах (ESA) 2000 года, по общему правилу происходит по инициативе работника либо работодателя, который обязан предоставить уведомление минимум за две недели о прекращении трудовых отношений. Работодатель вправе уволить без предупреждения сотрудников, ви-

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993).

новных в умышленных неправомерных действиях или время работы, которых в сумме составляет менее трех месяцев. В этих случаях работодатель вместо письменного уведомления обязан выпалить выходное пособие, которое исчисляется в количестве, равном регулярной заработной платы работника, умноженное на стаж работы.

Также основаниями для увольнения являются: банкротство или неплатежеспособность работодателя; освобождение от должности вследствие внесения изменений в условия труда работника, которые приводят к существенному снижению заработной платы или должностных обязанностей (Constructive Dismissal). В России основания прекращения трудового договора определены в статье 77 Трудового кодекса.

В целом, трудовое законодательство Канады представляет интерес для изучения и проведения сравнительного анализа с российской системой трудового права. В силу широкой автономии десяти провинций Канады, каждая из которых имеет свои, действующие только на ее территории законы о труде, что предоставляет огромный материал для исследования, предлагаю российским законодателям рассмотреть следующие, выделенные мной, положения по усовершенствованию трудового законодательства нашей страны. А именно:

1. Статья 128 Трудового кодекса РФ предоставляет отпуск работнику без сохранения заработной платы по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам, продолжительность которого определяется по соглашению между работником и работодателем. Считаю, что данную норму нужно дополнить конкретными обстоятельствами, по примеру Канады, продолжительность которых будет четко определено в законе с возможностью уменьшения этого срока по желанию работника. Также, настаиваю на том, что установленный законодателем отпуск в случае рождения ребенка, смерти близких родственников, регистрации брака следует увеличить с 5 до 14 календарных дней, исходя из того, что 5 дней могут оказаться недостаточными для решения личных и семейных проблем.

2. Включение в Трудовой кодекс или принятие отдельного нормативно правового акта, устанавливающего государственные гарантии равных возможностей для мужчин и женщин. Статья 253 Трудового Кодекса ограничивает применение труда женщин на определенных видах работ (с вредными или опасными условиями труда, подземные физические работы и т.д.). Нет сомнений, что это вызвано исключительной заботой о здоровье женщин, однако эта норма, несмотря на внешнюю гуманность, фактически лишает женщин право на трудоустройство. Считаю, что защита здоровья на перечисленных в статье 253 работах должна быть обеспечена для всех работников, независимо от пола, а особые меры в отношении женщин следует предпринимать только при выполнении такой работы, которая может быть потенциально опасной для репродуктивной функции женщин,

и их следует пересматривать периодически в свете последних научных достижений¹. Следует отметить, что проект закона о равных правах и свободах мужчин и женщин был внесен в Государственную Думу в 2003 году, но был снят с последующего рассмотрения из-за множества юридических недостатков.

Володин Т.В.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Трудовое законодательство Швейцарии

Аннотация: Работа предназначена для студентов, юрисконсультов, сотрудников министерства труда и социальной защиты и министерства иностранных дел. Также данная работа адресована лицам, желающим получить работу в Швейцарии. Проанализированы важнейшие моменты трудовых отношений в Швейцарии. Рассмотрена основная нормативно правовая база, регулирующая трудовые правоотношения в Швейцарии.

Ключевые слова: трудовое законодательство, трудовые отношения, трудовой договор, оплата труда, отпуск, Российская Федерация, Швейцария.

Источники трудового права Швейцарии

Базовыми источниками трудового права в Швейцарской Конфедерации являются два федеральных закона: Швейцарский кодекс обязательств (часть пятая гражданского кодекса) от 30 марта 1911 г. (содержит положения о трудовом договоре, оплате труда, отпуске). Федеральный закон о труде от 13 марта 1964 г. (положения об охране здоровья, времени работы и отдыха, подростках, беременных и кормящих женщинах).

Несмотря на долгий срок жизни Швейцарского трудового законодательства, в него до сих пор регулярно вносятся поправки.

Помимо упомянутых законов свои нормативные правовые акты о труде могут принимать и кантоны, но лишь при условии, что они не противоречат конституции и федеральным законам.

Трудовой договор

В законодательстве Швейцарии говорится о трех видах трудовых договоров.

Индивидуальный — соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работник обязуется работать по найму у работодателя в течение определенного или неопределенного количества

¹ *Исаева Е.А.* Принцип равенства в трудовом праве: гендерный аспект // Молодой ученый.— 2010. № 10. — С. 178–181.

времени, а работодатель обязуется платить ему зарплату, основанную на количестве рабочего времени или выполняемых задачах. (не требует соблюдения определенной формы, если иное не предусмотрено законом).

Коллективный — соглашение нескольких работодателей или объединений работодателей с объединением работников о заключении, содержании и прекращении индивидуальных трудовых договоров между участниками. Обязательна письменная форма.

Типовой. Типовой трудовой договор регламентирует положения о заключении, содержании и прекращении отдельных видов трудовых договоров. Они устанавливаются как на федеральном уровне для нескольких кантонов, так и самостоятельно кантонами. (Например, кантоны обязаны утвердить типовые трудовые договоры для работников, занятых в сельском и домашнем хозяйстве).

По общему правилу испытательный срок при приеме на работу длится один месяц, однако коллективным или типовым договором, а также письменным соглашением может быть предусмотрен срок, не превышающий трех месяцев.

Швейцарское законодательство достаточно обширно охватывает тему расторжения/прекращения договора. Так, исполнение срочного договора заканчивается истечением предусмотренных им сроков без расторжения. Однако тут есть два нюанса: Первый заключается в том, что, когда обязательства по срочному договору исполняются обеими сторонами после истечения срока его действия, такой договор считается заключенным на неопределенный срок; Второй говорит о срочных договорах, заключенных на срок более 10 лет. Такой договор может быть расторгнут любой из сторон по истечении 10 лет с уведомлением за 6 месяцев;

Обязательства по договору, заключенному на неопределенный срок, могут быть прекращены любой стороной такого договора.

По требованию одной из сторон, другая сторона обязана предоставить письменное объяснение расторжения договора.

По общему правилу сроки расторжения договора устанавливаются соглашением сторон. Если стороны не пришли к соглашению по сроку, то применяется более длинный из предложенных сроков по отношению к обеим сторонам. При этом типовой, коллективный договор или соглашение могут установить более короткий срок в пользу работника, если трудовой договор расторгается работодателем по экономическим причинам или работодатель изъявляет свое желание расторгнуть договор по таким причинам. Срок расторжения не может быть меньше месяца¹.

¹ Закон о труде от 13 марта 1964 года (по состоянию на 1 декабря 2016 года) // Официальный портал правительства Швейцарии <https://www.admin.ch/opc/de/classified-compilation/19640049/index.html>, (дата обр. 12.10.2016).

Кроме общих сроков законом регламентируются еще два срока расторжения договора:

Во время испытательного срока. Во время испытательного срока трудовой договор может быть расторгнут любой из сторон с уведомлением за семь дней;

После испытательного срока. В данном случае сроки увеличиваются по мере увеличения срока работы. Так, на первый год работы договор может быть расторгнут на конец календарного месяца с уведомлением за месяц, со второго по девятый год — два месяца, от десяти лет — три месяца. Коллективным, типовым трудовым договором или письменным соглашением могут быть предусмотрены иные сроки, при этом сроки меньше одного месяца устанавливаются только коллективным договором и только на первый год.

Помимо вышеперечисленного, закон предусматривает массовое увольнение работников. Массовое увольнение — процедура, предусматривающая расторжение работодателем трудовых договоров на одном предприятии, не связанное с личными отношениями с работниками, в течение тридцати дней. Оно применяется в трех случаях: при увольнении десяти и более работников на предприятиях, где количество рабочих мест составляет от 20 до 100; при увольнении десяти и более процентов работников на предприятиях, где количество рабочих мест составляет от 100 до 300; при увольнении 30 и более работников на предприятиях, где количество рабочих мест обычно составляет более 300;

Нормы о массовом увольнении применяются также и к срочным договорам, если договор разрывается раньше срока и не применяются при закрытии предприятия на основании судебного постановления¹.

Время работы и отдыха

Максимальная продолжительность рабочей недели в Швейцарии в соответствии с законом о труде подразделяется на две группы: Для работников, занятых на промышленных предприятиях, офисного, технического персонала и других сотрудников, включая сотрудников отдела продаж крупных компаний розничной торговли — 45 часов; Для всех остальных работников — 50 часов.

Максимальная продолжительность рабочей недели для отдельных категорий предприятий или работников может быть временно продлена до четырех часов с разрешения Государственного секретариата по экономическим делам (SECO), если на то есть веские причины.

Работой в дневное время считается время с 6 утра до 20 вечера, в вечернее — с 20 до 23 часов. Работа в это время необязательна для

¹ Закон о труде от 13 марта 1964 года (по состоянию на 1 декабря 2016 года).

согласования с органами власти, но работу в вечернее время можно ввести лишь с учетом мнения представительства рабочего коллектива или работников непосредственно¹.

Рабочее время не должно превышать 14 часов с учетом перерывов и сверхурочной работы.

Работа в ночное время должна быть согласована с органами власти (кроме компаний, для которых действуют особые условия). Существует два вида работы в ночное время:

На постоянной и регулярной основе. В данном случае работнику полагается компенсация 10% от рабочего времени, отработанного ночью, которая предоставляется в течение одного года;

На временной основе. В этом случае компенсация будет составлять 25% от заработной платы.

Но есть и условия, при которых компенсация не выплачивается вовсе. Такими условиями являются: средняя продолжительность ночной смены не превышает семи часов, включая перерывы; количество смен в неделю не превышает четырех;

Для работы в *воскресное время* необходимо разрешение органов власти (кроме определенных предприятий, которым это разрешено законом). Воскресное рабочее время начинается с 23 часов в субботу и заканчивается в 23 часа в воскресенье.

На федеральном уровне в Швейцарии лишь один праздник приравнивается к воскресному дню — национальный праздник 1 августа (день основания Конфедерации), но отдельные кантоны могут приравнивать к воскресенью до восьми праздничных дней.

Сверхурочное время — это разница между максимальной и нормальной продолжительностью рабочей недели. Нормальной продолжительностью рабочей недели в Швейцарии считается 40–44 часа. Сверхурочная работа является обязательной в той мере, в которой работник на нее способен физически, и в которой такая работа является адекватной для работника. Сверхурочные часы оплачиваются с надбавкой 25%.

Дополнительным рабочим временем называется время, превышающее максимальное рабочее время. Если дополнительное время не компенсируется работодателем в виде свободного времени в установленные сроки, то он обязан компенсировать его в виде оплаты с надбавкой 25%. Дополнительное время не может превышать двух часов в день, а максимальное суммарное количество дополнительных часов в год разграничивается в соответствии с максимальной продолжительностью рабочей недели. Так, закон устанавливает следующее

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 03.10. 2016) // Официальный интернет-портал правовой информации (ГСПИ) <http://www.pravo.gov.ru>

максимальное количество дополнительных часов: 170 часов при 45 часовой неделе и 140 при 50 часовой неделе. Рабочие часы свыше указанных выше допускаются только по согласию органов власти.

В Швейцарии не требуется разрешения представительства рабочего коллектива на сверхурочную или дополнительную работу.

Время отдыха. Закон называет следующие обязательные минимальные перерывы: 15 минут при ежедневной работе более пяти с половиной часов; полчаса при ежедневной работе более семи часов; один час при ежедневной работе более девяти часов. Перерывы считаются рабочим временем, если работнику не разрешено покидать свое рабочее место.

Ежедневное время отдыха должно быть не менее одиннадцати часов подряд, но для взрослых работников время отдыха может быть 8 часов один раз в неделю при условии, что одиннадцатичасовая продолжительность в среднем сохраняется две недели¹.

Оплата труда

Размер заработной платы устанавливается договоренностью, типовым или коллективным трудовым договором. Заработная плата выплачивается в конце каждого месяца, если обычаем, соглашением, а также типовым или коллективным трудовым договором не предусмотрены иные сроки.

Помимо основной заработной платы закон предусматривает иные вознаграждения, которые могут быть предусмотрены трудовым договором. Такими вознаграждениями являются: участие в финансовых результатах, комиссионное вознаграждение, премия.

Авансы выплачиваются в разумном объеме по мере выполнения работы.

Работодатель вправе удержать часть заработной платы, но не более десятой ее доли, которая также не может превышать заработной платы за неделю, если иные условия не предусмотрены соглашением или трудовым договором. Удержание производится работодателем для обеспечения его требований по трудовым отношениям.

Возможно принудительное взыскание с работника долгов по содержанию или выплате алиментов (этим занимается ведомство по принудительному взысканию долгов) (Закон о труде от 13 марта 1964 года).

В Швейцарии отсутствует установленный минимальный размер оплаты труда.

Швейцария, по данным Евростата на 2014 год, является мировым лидером по среднему размеру заработной платы за месяц, которая здесь составляет 5460 швейцарских франков. Это отражает высокий уровень производительности и благосостояния в стране.

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации.

Отпуск

В соответствии с кодексом обязательств Швейцарии работнику за каждый год работы предоставляется четырехнедельный отпуск и пятинедельный отпуск в случае, если работник не достиг 20 летнего возраста.

Работодатель имеет право сократить отпуск работнику в случае, если работник по своей вине не исполняет трудовые обязанности в совокупности дольше месяца. Срок отпуска сокращается на 1/12 за каждый месяц неисполнения работы.

Типовой или коллективный договор могут устанавливать другие условия.

Продолжительность отпуска не может быть менее двух недель подряд. Отпуск не может быть заменен выплатой денег или другими выгодами.

Во время отпуска работник получает свою обычную заработную плату. При этом работодатель может не выплачивать заработную плату работнику в отпуске, если последний возмездно работает на третье лицо вопреки законным интересам работодателя (Закон о труде от 13 марта 1964 года).

Отпуск по родам длится 14 недель со дня рождения ребенка, а отпуск для занятия внешкольной молодежной работой не должен превышать в совокупности одной рабочей недели в год.

Манькова П.А.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Особенности регулирования труда работников, работающих у работодателей – физических лиц

Аннотация: Работа предназначена работникам и работодателям – физическим лицам, интересы которых затронуты в работе, студентам, юрисконсультам, равным образом для тех, кто имеет отношение к данной проблеме. Сведения, содержащиеся в материале, основаны на законодательной базе, предназначены для разрешения юридических вопросов, связанных с регулированием труда работников, работающих у работодателей – физических лиц. Рассмотрена судебная практика по разрешению споров между данными сторонами трудового договора, позволяющая сделать выводы о защите труда данных категорий граждан.

Ключевые слова: работники, работодатель – физическое лицо, трудовые отношения, трудовой договор, работодатель – индивидуальный предприниматель.

Тема трудовых отношений была и будет актуальна во все времена, пока живет человечество. Это самостоятельная и развивающаяся отрасль. Мы видим, как часто меняется содержание трудовых отно-

шений, что заставляет законодателя реформировать трудовое законодательство.

Во-первых, разберемся, что же такое трудовые отношения. Их понятие нам дает Трудовой кодекс РФ (ст. 15)¹. То есть, трудовые отношения, это соглашение между работником и работодателем о том, что работник будет выполнять определенные трудовые функции, в интересах работодателя, при этом последний обязуется платить работнику, а также предоставить необходимые условия для работы. Закрепляет их соглашение трудовой договор.

Мы привыкли к тому, что работодатель — это некая организация, компания (то есть юридическое лицо), заключая договор, с которым мы обычно не знаем, как этот работодатель выглядит, так как в трудовом договоре в графе работодатель стоит наименование юридического лица в лице генерального директора. Но существует так же работодатель, которого можно увидеть и заключить труд договор непосредственно с ним, то есть физическое лицо. Следовательно, в графе работодателя будет указано ФИО конкретного человека. Например: Иванов И. И. нанимает себе водителя. То есть, в графе работодатель будет указано — Иванов И. И.

Следовательно, необходимо определить, кто же относится к работодателям — физическим лицам (ст. 20 Трудового кодекса РФ):

1. Физические лица, зарегистрированные как индивидуальные предприниматели (без образования юридического лица), к ним же относятся нотариусы, адвокаты (создавшие адвокатские кабинеты) и иные лица, то есть лица, которым необходимо регистрировать и (или) лицензировать свою профессиональную деятельность.

2. Физические лица, которым необходимы работники для помощи в домашнем хозяйстве. Цель таких отношений — личное обслуживание. Из этого явствует, что такие работодатели не являются индивидуальными предпринимателями.

Существенное отличие состоит в том, что работодатель — индивидуальный предприниматель оплачивает труд работников за счет прибыли, которую он получил в результате предпринимательской деятельности, в том числе и от использования труда работников, которых он нанимал. А работодатель — физическое лицо, это гражданин. Он не извлекает прибыль от нанятого работника, а наоборот сами оплачивают их труд из своих доходов, в целях удовлетворения своих индивидуальных потребностей. Это может быть работа по обслуживанию работодателя и членов его семьи, выполнение работ в качестве домработницы, няни, садовника, повара, водителя, охранника, телохранителя и других.

Трудовые отношения работников, которые работают у работодателей — физических лиц регулируются главой 48 Трудового кодекса

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016).

РФ (Гл. 48). Договор составляется в письменной форме¹. В нем указываются все существенные условия (место работы, должность, дата начала работы, условия оплаты труда и т.д.). Даже если в договоре есть пробелы, они всегда могут быть заполнены дополнительными соглашениями. В Трудовом кодексе такого понятия нет, но на практике дополнительные соглашения часто заключаются. Работодатель обязан уплачивать страховые взносы и оформлять страховые свидетельства государственного пенсионного страхования для лиц, которые поступают на работу впервые.

Если работодатель — физическое лицо не является индивидуальным предпринимателем, он обязан зарегистрировать трудовой договор с работником в органе местного самоуправления по месту своего жительства, там же он регистрирует его расторжение. В случае смерти или неизвестном месте пребывания работодателя — не индивидуального предпринимателя, работник сам может обратиться в органы местного самоуправления в течение одного месяца для регистрации расторжения данного договора, если продолжать трудовые отношения не представляется возможным.

Заключается трудовой договор как на определенный срок (максимальный — 5 лет), так и на неопределенный (то есть бессрочный, не указывается время прекращения, расторжения трудового договора).

По соглашению сторон определяется: режим работы, выходные дни, нерабочие (праздничные) дни, обеспечение работника ежегодными оплачиваемыми отпусками. Но продолжительность рабочей недели не может быть более 40 часов в неделю, а ежегодный оплачиваемый отпуск не более 28 календарных дней (по соглашению сторон он может быть разделен на две части по 14 дней).

В случае если у работодателя — физического лица появится желание изменить некоторые условия в трудовом договоре, он обязан предупредить об этом работника не менее чем за 14 дней в письменной форме. А вот работодатель — индивидуальный предприниматель может изменить договор, если только его условия не могут быть оставлены в целости в связи с переменной организационных или технологических условий труда.

При изучении судебной практики было выявлено: взыскание заработной платы, obligation индивидуального предпринимателя осуществить запись в трудовой книжке с момента принятия работника на работу, частные случаи, где требуются выплаты в соответствии с трудовым договором и другие — это частые требования исков обманутых работников к работодателям — физическим лицам, с которыми сталкиваются суды первой инстанции.

¹ Трудовое право: учебник для прикладного бакалавриата / В.Л. Гейхман, И. К. Дмитриева, О. В. Мацкевич и др.; под ред. В.Л. Гейхмана. — М.: Юрайт, 2015.

Павлов А.Ю.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Дисциплинарная, материальная и гражданско-правовая ответственность руководителей сельскохозяйственных организаций при трудовых правоотношениях

Аннотация: Цель работы заключается в анализе последних изменений в сфере дисциплинарной, материальной и гражданско-правовой ответственности руководителей сельскохозяйственных организаций при наличии трудовых отношений с работниками, а также изучении его практического применения.

Ключевые слова: Сельскохозяйственная организация, правоотношение, дисциплинарная ответственность, материальная ответственность, гражданско-правовая ответственность, трудовые отношения, работник, руководитель сельскохозяйственной организации.

Дисциплинарная ответственность руководителя сельскохозяйственной организации

Наиболее часто в трудовых правоотношениях встречается дисциплинарная ответственность. В российском законодательстве нет определения понятия «дисциплинарная ответственность», но в теории права оно определяется следующим образом: дисциплинарная ответственность — это самостоятельный вид юридической ответственности, где субъектами выступают работник и руководитель организации и которая основана на трудовом договоре. Дисциплинарная ответственность регулируется главой 30 ТК РФ («Дисциплина труда»). Данный вид ответственности вытекает из обязанностей сторон трудового договора (в данном случае — руководителя сельскохозяйственной организации и работника) по обеспечению дисциплины труда, причем дисциплина труда в свою очередь регламентируется внутреннем трудовым распорядком. Внутренний трудовой распорядок регулируется тремя группами нормативных правовых актов:

- 1) нормами, распространяющимися на всех субъектов трудовых отношений (ТК РФ, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ);
- 2) нормативными правовыми актами, регулирующими отдельные производства ввиду наличия у них особенностей (уставами и положениями о дисциплине, действующими для отдельных категорий работников, которые в соответствии с положением ч. 5 ст. 189 ТК РФ должны устанавливаться отдельными федеральными законами и подзаконными нормативно-правовыми актами);

3) локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права (правилами внутреннего трудового распорядка).

Дисциплинарная ответственность является своего рода юридическим средством воздействия на общественные отношения, урегулированные нормами трудового права, и заключается в принуждении — наложении на работника, совершившего дисциплинарный поступок, дисциплинарных взысканий, к которым относятся замечание, выговор, увольнение (ст. 192 ТК РФ), в порядке, установленном ст. 193 ТК РФ¹. В качестве примера можно привести выговор за однократное неисполнение работником своих трудовых обязанностей или замечание за опоздание на работу.

Материальная ответственность руководителя сельскохозяйственной организации

Материальная ответственность в трудовых отношениях прежде всего регулируется разделом 11 ТК РФ («Материальная ответственность сторон трудового договора»). Данный вид ответственности заключается в том, что если одна из сторон не исполняет свои обязательства по трудовому договору и в результате неисполнения этих обязательств причинен имущественный и (или) моральный ущерб (вред), то виновная сторона может быть привлечена к материальной ответственности. На лицо, привлеченное к материальной ответственности, возлагается обязанность возмещения (выплаты) того ущерба, который был причинен, по правилам, установленным законодательством РФ. Материальная ответственность работника перед работодателем (глава 38 ТК РФ) и материальная ответственность руководителя сельскохозяйственной организации перед работником (глава 39 ТК РФ) регулируется трудовым законодательством по-разному. Это объясняется тем, что стороны трудового договора (руководитель сельскохозяйственной организации и работник) не равны по своим экономическим и иным возможностям.

В соответствии со ст. 241 ТК РФ руководитель сельскохозяйственной организации несет полную материальную ответственность перед работником в следующих случаях:

- 1) в результате незаконного лишения работника возможности трудиться; в ст. 234 ТК РФ указаны нарушения, которые могут привести к материальной ответственности по данному основанию:
 - а) незаконное отстранение работника от работы, его увольнение или перевод на другую работу;

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации: федер. закон Рос. Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/)

- б) отказ руководителя сельскохозяйственной организации от исполнения или несвоевременное исполнение решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе;
 - в) задержка работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесение в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника;
- 2) в результате причинения работодателем ущерба имуществу работника (ст. 235 ТК РФ);
 - 3) за задержку выплаты заработной платы и других выплат, причитающихся работнику (ст. 236 ТК РФ);
 - 4) при причинении работнику морального вреда (ст. 237 ТК РФ);
 - 5) в случае причинения работнику вреда здоровью (наряду с уголовной ответственностью); в этом случае работник выступает в качестве гражданского истца в рамках уголовного дела.

Работник привлекается к материальной ответственности при определенных условиях, предусмотренных ст.ст. 233, 238 ТК РФ: наличии прямого действительного ущерба, противоправности поведения работника, наличии причинно-следственной связи между противоправным поведением работника и наличием ущерба, наличии вины работника в причинении ущерба, отсутствии обстоятельств, исключающих материальную ответственность работника (ст. 239 ТК РФ).

Материальная ответственность работника, в отличие от материальной ответственности руководителя сельскохозяйственной организации, бывает индивидуальной и коллективной (бригадной) (ст. 245 ТК РФ), ограниченной (по общему правилу), заключающейся во возмещении материального ущерба из среднемесячного заработка работника в предусмотренных законодательством пределах (ст. 241 ТК РФ), и полной, когда работник возмещает материальный ущерб в полном размере (ст.ст. 242, 243 ТК РФ и иные федеральные законы).

Гражданско-правовая ответственность руководителя сельскохозяйственной организации

Следующим видом юридической ответственности, к которой, согласно ст. 419 ТК РФ, может быть привлечена одна из сторон трудового договора, является гражданско-правовая ответственность. Прежде всего следует отграничить гражданско-правовую ответственность от материальной.

1. Субъектами материальной ответственности могут быть работники, состоящие в трудовых отношениях с тем работодателем, которому они причинили материальный ущерб, причем основной упор делается, в отличие от гражданско-правовой

- ответственности, на нарушение правил внутреннего трудового распорядка.
2. По нормам трудового права взысканию с работника подлежит только прямой действительный ущерб, нанесенный имуществу руководителя сельскохозяйственной организации, обычно в ограниченном размере — в пределах среднемесячного заработка (ст. 241 УК РФ); упущенная работодателем в связи с причинным ущербом выгода (доход) по нормам трудового права, взысканию не подлежат (ч. 1 ст. 238 ТК РФ). По нормам же гражданского права причиненный ущерб подлежит возмещению в полном объеме: в него, помимо прямого действительного ущерба, также входят затраты на восстановление нарушенного права (реальный ущерб) и неполученные доходы (ст. 1064 ГК РФ)¹. Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, то лицо, чьи права были нарушены, наряду с другими требованиями вправе требовать сумму возмещение ущерба не меньше, чем такие доходы (ст. 15 ГК РФ).
 3. Материальная ответственность предусматривает пределы возмещения ответственности в зависимости от характера, допущенного работником правонарушения, а также от формы вины (ст. 246 ТК РФ). В гражданском праве не исключается обязанность лица полностью возместить ущерб даже в случае случайного причинения вреда (ст. 401 ГК РФ).
 4. В трудовом праве размер возмещаемого ущерба, причиненного по вине нескольких работников (коллективная материальная ответственность), определяется исходя из степени вины и пределов материальной ответственности (ст.ст. 241, 243, 245 ТК РФ), то есть здесь речь идет о долевой материальной ответственности. В гражданском же праве при совместном причинении вреда применяется солидарная материальная ответственность (ст.ст. 1080, 1081 ГК РФ).
 5. В трудовом праве исключается материальная ответственность работника в случае нормального хозяйственного риска (ст. 239 ТК РФ). В гражданском праве в таком случае ущерб подлежит возмещению (ст. 401 ГК РФ).
 6. Для привлечения к материальной ответственности по нормам трудового права определен срок в один год (ст. 392 ТК РФ). В ГК РФ установлен трехлетний срок исковой давности (ст. 196 ГК РФ).

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): федер. закон Рос. Федерации от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 23.05.2016): принят Гос. Думой Федер. Собр. Рос. Федерации 22.12.1995. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_9027/

7. При взыскании с виновного работника суммы, не превышающей среднемесячного заработка, по нормам трудового права установлен особый порядок — по распоряжению руководителя сельскохозяйственной организации (ст. 248 ТК РФ). В гражданском праве возмещение вреда производится только в судебном порядке.

Портнягина Ю.К.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Регулирование труда адвокатов в Российской Федерации

Аннотация: Работа предназначена для студентов в качестве ознакомления с основными положениями, касающимися адвокатуры. Также данная работа предназначена для лиц, которые в будущем желают заниматься адвокатской деятельностью, а также всех тех, кого касаются вопросы регулирования адвокатской деятельности. Рассмотрена основная нормативно правовая база, регулирующая данные правоотношения.

Ключевые слова: адвокатура, адвокатская деятельность, закон, адвокатская тайна, статус адвоката.

Как и в большинстве стран мира, в России существует особая категория юристов, которая на профессиональной основе осуществляет юридическую помощь, а также различного рода юридические услуги. Называют эту категорию юристов «адвокат».

Давайте разберемся поподробнее кто такой адвокат, и чем он занимается. Адвокатом является лицо, получившее в установленном настоящим Федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам¹.

В соответствии со статьей 48 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно.

Адвокатскую деятельность регулирует соответствующий федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ. Он, безусловно, основывается на Конституции Российской Федерации. Так же ее могут регулировать другие федеральные законы, принимаемые в соответствии с федеральными законами нормативные правовые акты Правительства Российской Федерации и федеральных органов исполнительной вла-

¹ Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 № 63-ФЗ (действующая редакция, 2016).

сти, регулирующих указанную деятельность, а также из принимаемых в пределах полномочий, установленных настоящим Федеральным законом, законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации¹.

Помимо законодательства, немаловажную роль играет Кодекс профессиональной этики адвоката, принятый Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003. Он устанавливает обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, а также основания и порядок привлечения адвоката к ответственности.

Для того чтобы приобрести статус адвоката необходимо соответствовать достаточно высоким требованиям. Лица, претендующие на данный статус, должны иметь высшее юридическое образование, либо ученую степень по юридической специальности, а также необходимо пройти стажировку в адвокатском образовании или иметь стаж работы по иной юридической специальности, который не может быть менее двух лет.

Важно так же отметить, что адвокатом не может быть лицо, которое имеет непогашенную или не снятую судимость за совершение умышленного преступления.

Только в этом случае лицо может пройти квалификационный экзамен, который состоит из двух частей: письменной и устной. По результатам экзамена квалификационная комиссия вынесет решение о присвоении статуса адвоката. В случае отказа, лицо вправе пересдать экзамен лишь через год.

Адвокат, после получения соответствующего статуса, вправе осуществлять свою деятельность на всей территории Российской Федерации, этот статус не ограничивается возрастными цензами и действует неопределенный срок.

Характерной особенностью данного вида деятельности является невозможность адвоката вступать в другие трудовые отношения в качестве работника, за исключение научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности.

Адвокат обязан сохранять честь и достоинство во всех обстоятельствах. Эта необходимость вытекает из того факта, что при получении статуса, адвокат приносит присягу, тем самым принимая на себя всю ответственность выбранной профессии².

¹ Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 № 63-ФЗ (действующая редакция, 2016).

² Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) (ред. от 22.04.2015).

Важной составляющей является наличие «адвокатской тайны». Без уверенности в том, что тайна клиента будет сохранена, клиент не сможет в полной мере доверять своему адвокату, а как следствие адвокат не сможет в полной мере осуществлять юридическую помощь. Законодательство четко регулирует недопущение разглашения сведений, полученных адвокатом во время осуществления своей деятельности.

Адвокатская тайна не имеет сроков. Единственный кто может освободить адвоката от обязательства хранить профессиональную тайну — это его доверитель. Правила сохранения профессиональной тайны распространяются на:

- факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей;
- все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу;
- сведения, полученные адвокатом от доверителей;
- информацию о доверителе, ставшую известной адвокату в процессе оказания юридической помощи;
- содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных;
- все адвокатское производство по делу;
- условия соглашения об оказании юридической помощи, включая денежные расчеты между адвокатом и доверителем;
- любые другие сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи¹.

Конституционный суд РФ в определении от 6 июля 2000 года указал, что гарантии конфиденциальности отношений адвоката с клиентом являются необходимой составляющей на получение квалифицированной юридической помощи как одного из основных прав человека, признаваемых международно-правовыми актами (ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, ст. 5, 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод).

Правовая позиция Конституционного Суда Российской Федерации совпадает с понятием «адвокатской тайны» в соответствующем федеральном законе и не допускает возможность разглашения каких-либо сведений, которые стали известны адвокату в ходе оказания юридической помощи своему клиенту².

На данный момент остается нерешенным вопрос, связанный с ответственностью адвоката за разглашение адвокатской тайны. В законе нет какого-либо урегулирования. В пункте 5 части 4 статьи 6 федераль-

¹ Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) (ред. от 22.04.2015).

² Определение Конституционного суда РФ от 06 июля 2000 г. № 128-О «По жалобе гр-на Паршуткина В. В. на нарушение его конституционных прав и свобод...».

ного закона говорится лишь о том, что адвокат не вправе разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, без согласия доверителя. Мы понимаем, что адвокат несет ответственность непосредственно перед своим доверителем. Но, повторюсь, об ответственности ничего не говорится.

Но если посмотреть в статью, связанную с прекращением полномочий адвоката, можно сделать вывод о том, что в случае несоблюдения адвокатом своих профессиональных полномочий перед доверителем, совет адвокатской палаты субъекта Российской Федерации может лишить адвоката его статуса.

При этом доказать и привлечь адвоката к ответственности за нецелевое использование профессионально значимой информации, за исключением разглашения, практически невозможно. Это обусловлено спецификой адвокатской тайны. Во-первых, предмет правового регулирования поверенных отношений является вся адвокатская информация, в том числе связанная с нарушениями закона, а их объектом — неприкосновенность любых, не только законных интересов доверителя. Во-вторых, на практике чаще всего отсутствует возможность доказать, что адвокат, используя информацию, руководствовался соображениями собственной выгоды¹.

В каждом правиле есть свои исключения, и единственное исключение из правила конфиденциальности зафиксировано в п. 4 ст. 6 КПЭА: «Без согласия доверителя адвокат вправе использовать сообщенные ему доверителем сведения в объеме, который адвокат считает разумно необходимым для обоснования своей позиции при рассмотрении гражданского спора между ним и доверителем или для своей защиты по возбужденному против него дисциплинарному производству или уголовному делу». Это позволяет оградить адвоката от злоупотреблений со стороны доверителя.

Единственным возможным способом закрепить ответственность, бессрочность, а также иные вопросы, связанные с адвокатской тайной для доверителя, является заключение отдельного соглашения, которое бы регулировало все беспокоящие клиента проблемы. По нашему мнению, наличие этого соглашения должно стать обязательным, поскольку это создаст некую защищенность доверителя в будущем.

Следует согласиться с мнением Ю. С. Пилипенко о том, что в законе об адвокатуре и в КПЭА существует дефицит норм, которые могли бы достаточно полно регулировать отношения конфиденциальности в сфере оказания юридической помощи².

¹ Бураева С. К. Об адвокатской тайне // Вестник бурятского государственного университета. — 2014. № 2. — С. 264.

² Пилипенко Ю. С. Адвокатская тайна. Теория и практика. — М., 2009.

В Законе об адвокатской деятельности и адвокатуре говорится, что иностранные граждане могут получить статус российского адвоката на общих основаниях, а также о том, что адвокаты из другой страны могут оказывать юридическую помощь на территории России по вопросам права данного государства. При этом они должны зарегистрироваться в специальном реестре Минюста.

Ранее согласно решению Совета ФПА РФ «О приобретении статуса адвоката иностранными гражданами и адвокатами иностранных государств на территории России» от 22 апреля 2004 г., протокол № 5 адвокаты иностранных государств могли осуществлять адвокатскую деятельность только по вопросам права государства, гражданином которого они являются. Приобретение статуса адвоката Российской Федерации лицом, являющимся одновременно адвокатом иностранного государства, действующим законодательством не предусматривало. При этом говорилось о том, что иностранные граждане и лица без гражданства вправе приобрести статус адвоката в установленном порядке, если при этом они не являются адвокатами других государств¹.

То есть лица, которые являются иностранными гражданами и осуществляли свою профессиональную деятельность за границей, не могли осуществлять соответствующую деятельность в Российской Федерации. За исключением консультаций по вопросам права своей страны.

Но те иностранные граждане, которые не обладали статусом адвоката в другой стране могли на общих условиях приобрести соответствующий статус в Российской Федерации и беспрепятственно оказывать юридическую помощь российским гражданам по всей территории страны.

Сегодня ситуация изменилась. Федеральная палата адвокатов РФ отменила свое собственное разъяснение от 2004 года, а Совет палаты единогласно за это проголосовал.

Теперь иностранные адвокаты наравне с отечественными могут работать на территорию России после сдачи экзаменов и регистрации в специальном реестре Министерства Юстиций. Регистрация осуществляется в течение трех месяцев со дня поступления в Министерство юстиции Российской Федерации документов, соответствующих перечню и требованиям регламента².

¹ Решение Совета ФПА РФ «О приобретении статуса адвоката иностранными гражданами и адвокатами иностранных государств на территории России» от 22 апреля 2004 г., протокол № 5. // — URL: http://www.trunov.com/information/for_advocats/15843/.

² Административный регламент предоставления государственной услуги по ведению реестра адвокатов иностранных государств, осуществляющих адвокатскую деятельность на территории Российской Федерации. (в ред. Приказов Минюста России от 05.08.2014 № 164, от 25.09.2015 № 225).

Но при этом это решение, к сожалению, не дает нашим адвокатам участвовать в судопроизводстве других стран, чьи адвокаты допускаются теперь в наши суды. Получается, что российские адвокаты получают большое количество конкурентов, но не получают возможности для расширения собственной адвокатской деятельности.

Иностранец адвокат не является ни носителем русского языка, ни носителем русской культуры. А это тоже зачастую оказывается важным. Федеральная палата адвокатов должна защищать интересы российских адвокатов. Это новшество подрывает их интересы.

На наш взгляд, это новшество должно быть подкреплено соглашением стран о том, чтобы российские адвокаты так же беспрепятственно могли осуществлять свою деятельность на территории иных государств. И только при наличии такого обоюдного соглашения было бы правильно допускать иностранных адвокатов к судопроизводству Российской Федерации. Это, возможно, даст стимул нашим специалистам к развитию своих профессиональных качеств, которые бы позволили им развить свою клиентуру. Так же российские компании, работающие за пределами России, смогут доверять защиту своей компании специалистам, которым они доверяют и с которыми они работают на нашем рынке.

Адвокаты, занимающиеся частной практикой и осуществляющие свою деятельность на основании полученного статуса, могут оформлять трудовые отношения в соответствии со статьей 303 Трудового Кодекса РФ. В таком случае работодателем будет физическое лицо.

Адвокат, осуществляющий свою индивидуальную деятельность в форме адвокатского кабинета, принимает на работу на условиях трудового договора помощников адвоката и стажеров адвоката (п. 4 ст. 27 и п. 4 ст. 28 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

В случае принятием на работу стажера или помощника, считается правильным оформлять ученический трудовой договор в соответствии со статьей 198 ТК РФ. Но так как в трудовом кодексе в упомянутой статье речь идет о работодателях юридических лицах, то мы можем сделать вывод о том, что такой вид трудового договора возможен только, если помощника нанимает коллегия адвокатов, адвокатское бюро, юридическая консультация. Адвокат, который учредил собственный адвокатский кабинет, может нанимать помощников на основании 303 статьи ТК РФ¹.

Так же к особенностям регулирования деятельности адвокатов можно отнести тот факт, что адвокат может быть, как приглашен кли-

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016).

ентом для защиты его интересов и соответственно оплачен за его счет, так и назначен судом, следователем, дознавателем с согласия клиента¹.

В том случае, если адвокат назначается для защиты прав и интересов лица, то в таком случае, в соответствии с п. 5 ст. 131 УПК РФ суммы, выплачиваемые адвокату за оказание им юридической помощи в случае участия адвоката в судопроизводстве по назначению, относятся к процессуальным издержкам, т.е. расходам, вызванным производством по делу. Данные расходы осуществляются за счет средств федерального бюджета (Трудовой кодекс РФ).

Оплата труда адвоката производится по его заявлению на основании постановления (определения) органа дознания, органа предварительного следствия или суда. Постановление (определение) об оплате труда адвоката, заверенное печатью органа дознания, органа предварительного следствия, прокуратуры или суда, направляется в соответствующую финансовую службу (орган) для перечисления указанных в нем средств на текущий (расчетный) счет адвокатского образования. Перечисление средств на текущий (расчетный) счет адвокатского образования осуществляется в течение 30 дней с даты получения постановления (определения).

Однако, если посмотреть судебную практику, то сразу видно, что с оплатой труда существует множество проблем. Например, оплата труда либо не производится вовсе, либо производится не целиком. В последствие адвокатам приходится подавать в суд и взыскивать в судебном порядке задолженности по оплате труда. В большинстве случаев суд принимает решение в пользу истца. В качестве примера можно рассмотреть дело между истцом Н. В. Патракеевой и ответчиками Межмуниципальным отделом МВД РФ «Кунгурский» и ГУ МВД РФ по пермскому краю. Н. В. Патракеева обратилась в суд с иском к МО МВД России «Кунгурский», Главному управлению МВД России по Пермскому краю, Казне Российской Федерации в лице Министерства финансов РФ о взыскании задолженности по плате труда адвоката и о взыскании затрат на оплату государственной. Истец указала, что оплата оказанных ею юридических услуг не была произведена, в связи с чем заявлено требование о взыскании суммы задолженности за счет средств Казны РФ (л.д. 3–5). Ответчики с иском не согласились и представили письменные возражения, так как полагали, что срок исковой давности уже истек. Проанализировав доводы участников, суд посчитал позицию ответчиков об отсутствии обязательств по оплате юридической помощи, оказанной истцом по назначению работников следственных органов необоснованной. Оказание юридической помощи было подтверждено. Поэтому суд принял решение в пользу истца².

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 06.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016).

² Решение Кунгурского городского суда (Пермский край) от 22.12.2011. — Дело 2–1934/2011.

При этом часто на такие решения ответчики подают апелляционные, а в некоторых случаях даже кассационные жалобы. Но при этом практика показывает, что в большинстве случаев решения остаются без изменений. Например, в Кунгурском городском суде пермского края рассматривалось дело в апелляционном порядке, где суд оставил без изменения ранее вынесенное решение мирового суда о взыскании задолженности по оплате труда адвоката с Межмуниципального отдела МВД РФ «Кунгурский» Пермского края, ГУ МВД РФ по Пермскому краю, а так же Казны РФ в пользу адвоката Л. А. Лупенских¹.

Таким образом, целью существования адвокатуры является предоставление именно квалифицированной юридической помощи, что в принципе должно исключать нарушение прав и интересов лиц, которым она оказывается. Лица, получающие такую помощь, должны быть абсолютно уверены в безопасности обращения к адвокату, в неприкосновенности их интересов и прав. Поэтому понятие «квалифицированная юридическая помощь» предполагает наличие у адвоката правового статуса, позволяющего получателю помощи безопасно, эффективно и в полной мере воспользоваться возможностями государственно-правовой системы для защиты своих прав и законных интересов².

Потапова Ю. С.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Особенности регулирования труда представителя единоличного исполнительного органа в компании

Аннотация: Работа предназначена для студентов, юрисконсульттов, единоличного исполнительного органа компании и их заместителей. В данной работе освещены основные вопросы реализации норм, которые регулируют труд исполнительного органа в компании, с учетом постановлений Пленума Верховного Суда РФ. Также освещены основания привлечения руководителя к дисциплинарной, материальной и уголовной ответственности.

Ключевые слова: организация, исполнительный орган, трудовые отношения, юридическое лицо.

Особенности регулирования труда представителей исполнительного органа закреплены в главе 43 Трудового кодекса РФ. Положения данной главы распространяются на следующих лиц:

¹ Определение Кунгурского городского суда (Пермский край) № 11-23/2012 от 05.04.2012.

² Решение Совета ФПА РФ «О приобретении статуса адвоката иностранцами и адвокатами иностранных государств на территории России» от 22 апреля 2004 г., протокол № 5.

- на руководителей организаций (директоров, генеральных директоров и др., временные единоличные исполнительные органы хозяйственных обществ и др.) независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности;
- на членов коллегиального исполнительного органа организации (правления, дирекции хозяйственного общества и т.п.), заключивших трудовой договор с организацией;
- на руководителей отраслевых (функциональных) или территориальных органов администраций муниципальных образований (например, комитетов, управлений, отделов), которые учреждены в качестве юридического лица в соответствии с частью 3 статьи 41 Федерального закона от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (п. 1, 2)¹.

Говоря об особенностях труда и правового положения руководителя, как представителя единоличного исполнительного органа, стоит сказать о материальной ответственности. Руководитель организации несет полную материальную ответственность за прямой действительный ущерб, причиненный организации (абз. 1; ст. 277)².

Согласно статье 277 Трудового кодекса РФ в случаях, предусмотренных федеральными законами, руководитель организации возмещает организации убытки, причиненные его виновными действиями.

При этом Пленум ВС РФ поясняет, что привлечение руководителя организации к материальной ответственности в размере прямого действительного ущерба, причиненного организации, осуществляется в соответствии с положениями раздела XI «Материальная ответственность сторон трудового договора» ТК РФ (главы 37 «Общие положения» и 39 «Материальная ответственность работника») (абз. 2 п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 2 июня 2015 г. № 21).

Однако работодатель согласно Российскому законодательству также вправе требовать возмещения ущерба в полном размере. На этот счет Пленум ВС РФ дает следующее разъяснение: «Учитывая, что полная материальная ответственность руководителя организации за ущерб, причиненный организации, наступает в силу закона (статья 277 ТК РФ), работодатель вправе требовать возмещения ущерба

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 2 июня 2015 г. № 21 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении законодательства, регулирующего труд руководителя организации и членов коллегиального исполнительного органа организации».

² Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016).

в полном размере независимо от того, содержится ли в трудовом договоре с этим лицом условие о полной материальной ответственности. При этом вопрос о размере возмещения ущерба (прямой действительный ущерб, убытки) решается на основании того федерального закона, в соответствии с которым руководитель несет материальную ответственность» (п. 9)¹.

Помимо материальной на работодателя может быть возложена еще дисциплинарная и уголовная ответственность.

Привлечь руководителя к дисциплинарной ответственности возможно за неисполнение или ненадлежащее возложенных трудовых обязанностей, а также за нарушение норм трудового законодательства.

Уголовный кодекс РФ содержит такие основания для привлечения руководителя организации к уголовной ответственности, как: «необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение женщины по мотивам ее беременности, а равно необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение с работы женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет, по этим мотивам» (ст. 145 УК РФ)²; «полная невыплата свыше двух месяцев заработной платы и иных установленных законом выплат или выплата заработной платы свыше двух месяцев в размере ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, совершенные из корыстной или иной личной заинтересованности руководителем организации, работодателем — физическим лицом, руководителем филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения организации наказываются штрафом в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет, либо принудительными работами на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового» (ч. 2 ст. 145.1 УК РФ).

Деяния ст. 145.1, которые повлекли за собой тяжкие последствия, в соответствии с Уголовным кодексом РФ наказываются штрафом в размере от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 16.11.2006 № 52 (ред. от 28.09.2010) «О применении судами законодательства, регулирующего материальную ответственность работников за ущерб, причиненный работодателю» // — URL: <http://base.garant.ru/12150657/>.

² Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 06.07.2016) // — URL: <http://base.garant.ru/5761709/>.

года до трех лет либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет или без такового (ч. 3 ст. 145.1 УК РФ).

Еще одной особенностью правового регулирования труда работодателей является порядок заключения и прекращения с ним трудового договора.

В соответствии с Трудовым кодексом РФ с руководителем организации может быть заключен срочный трудовой договор, срок действия которого определяется учредительными документами организации или соглашением сторон (абз. 1 ст. 275 ТК РФ).

Заключение договора может быть обусловлено предварительным проведением конкурса, избранием или назначением на должность при условии, если это предусмотрено трудовым законодательством или иными локальными нормативными актами (абз. 2 ст. 275 ТК РФ).

В трудовом законодательстве РФ дискуссионным остается вопрос заключения трудового договора с руководителем, если он является единственным участником общества.

Так, Роструд полагает, что если единственный учредитель юридического лица является к тому же руководителем (например, генеральным директором) и в этой ситуации по отношению к генеральному директору отсутствует его работодатель, то трудовой договор с генеральным директором как с работником не заключается¹. При этом ФСС также отказывает в компенсации расходов в связи с временной нетрудоспособностью таких руководителей.

К такому выводу можно прийти, руководствуясь ст. 273 Трудового кодекса РФ. Основанием данной нормы является тот факт, что заключить договор с самим собой невозможно, т.к. подписание договора одним и тем же лицом от имени работника и работодателя не допускается. В соответствии с Трудовым кодексом РФ, трудовой договор — это соглашение между работодателем и работником; это акт, подразумевающий наличие двух сторон. Роструд утверждает, что положения указанной главы не распространяются на руководителя организации в случае, если он является единственным участником (учредителем) организации.

Но суды по данному вопросу имеют иную точку зрения. В соответствии с Постановлением Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 8 июня 2009 г. № А65-16522/2008, отказ Регионального отделения фонда социального страхования Российской Федерации по Республике Татарстан в компенсации расходов на выплату пособия

¹ Письмо Роструда от 28.12.2006 № 2262–6–1 «О наличии в штате организации главного бухгалтера» // — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_65671/.

по беременности и родам директору общества является незаконным, в связи с тем, что отношения между обществом и директором как работником регулируются нормами трудового права. Трудовой кодекс Российской Федерации не содержит норм, запрещающих применение общих положений Кодекса к трудовым отношениям, когда происходит совпадение работника и работодателя в одном лице. В этой связи выводы судов о том, что трудовые правоотношения могут возникнуть между руководителем организации и работодателем, если они не совпадают в одном лице, являются ошибочными¹.

В соответствии с Постановлением ФАС Западно-Сибирского округа от 25.06.2009 № Ф04-3568/2009(8931-А70-48), Трудовой кодекс Российской Федерации не содержит норм, запрещающих применение общих положений Кодекса к трудовым отношениям, когда происходит совпадение работника и работодателя в одном лице. В связи с этим суд посчитал законным и необоснованным основание для отказа ФСС в компенсации расходов, которые понесло ООО в связи с выплатой пособия по государственному социальному страхованию в установленном законом размере².

Как видно, на практике заключение трудового договора при совпадении руководителя и учредителя организации в одном лице необходимо для обеспечения гарантий в сфере социального страхования, а также для получения пособий и заработной платы.

Следующий немало значимый вопрос — это возможность руководителя работать по совместительству.

Трудовое законодательство не лишает руководителя такого права. Руководитель организации может работать по совместительству у другого работодателя только с разрешения уполномоченного органа юридического лица либо собственника имущества организации, либо уполномоченного собственником лица (органа) (абз. 1 ст. 276 ТК РФ).

Данное ограничение напрямую связано со злоупотреблением руководителем своими должностными обязанностями несмотря на имущественные интересы других участников общества.

Такое ограничение предусмотрено ФЗ «Об акционерных обществах», в соответствии с которым «совмещение лицом, осуществляющим функции единоличного исполнительного органа общества (директором, генеральным директором), и членами коллегиального исполнительного органа общества (правления, дирекции) должностей в органах управления других организаций допускается только

¹ Постановление Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 8 июня 2009 г. № А65-16522/2008 // — URL: <https://www.lawmix.ru/povolzh/16633>

² Постановлением ФАС Западно-Сибирского округа от 25.06.2009 № Ф04-3568/2009(8931-А70-48) // — URL: <https://www.lawmix.ru/zapad-sib/14006>.

с согласия совета директоров (наблюдательного совета) общества» (абз. 4 ч. 3 ст. 69)¹.

Прекращение трудового договора с руководителем также имеет ряд особенностей.

По общим правилам трудовой договор расторгается в соответствии с основаниями, предусмотренными статьями 77 и 81 Трудового кодекса РФ и в соответствии с федеральными законами. Трудовым законодательством также предусмотрены дополнительные основания прекращения трудового договора (ст. 278 ТК РФ):

- 1) в связи с отстранением от должности руководителя организации должника в соответствии с законодательством о несостоятельности (банкротстве) (п. 1 ч. 1 ст. 69)²;
- 2) в связи с принятием уполномоченным органом юридического лица, либо собственником имущества организации, либо уполномоченным собственником лицом (органом) решения о прекращении трудового договора. В соответствии с Постановлением Пленума ВС РФ, при рассмотрении споров лиц, уволенных по пункту 2 статьи 278 ТК РФ, судам следует учитывать, что решение о прекращении трудового договора с руководителем организации по данному основанию может быть принято только уполномоченным органом юридического лица, либо собственником имущества организации, либо уполномоченным собственником лицом (органом). Уполномоченные органы юридического лица вправе принимать решение о досрочном прекращении полномочий руководителя организации в том случае, если это отнесено к их компетенции, определяемой в соответствии с федеральным законом и учредительными документами (абз. 1, 2 п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 2 июня 2015 г. № 21).
- 3) иные основания, предусмотренные трудовым договором.

На практике в отношении п. 2 ст. 278 Трудового кодекса РФ возникает множество вопросов. Суды часто разрешают дела, связанные с установлением правомерности данного основания.

Так, Конституционный Суд Российской Федерации пришел к следующему выводу: «федеральный законодатель не рассматривает расторжение трудового договора по данному основанию принятия уполномоченным органом юридического лица, либо собственником имущества организации, либо уполномоченным собственником ли-

¹ Федеральный закон «Об акционерных обществах» от 26.12.1995 № 208-ФЗ (действующая редакция, 2016). — URL: <http://base.garant.ru/10105712/>

² Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127-ФЗ (действующая редакция, 2016). — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39331/

цом (органом) решения о прекращении трудового договора в качестве меры юридической ответственности, поскольку исходит из того, что увольнение в этом случае не вызвано противоправным поведением руководителя и может осуществляться без указания конкретных фактов, свидетельствующих о неправомерном поведении руководителя, его вине»¹.

В соответствии с Постановлением Пленума ВС РФ, допускается возможность прекращения трудового договора с руководителем организации по решению собственника имущества организации, уполномоченного лица (органа) без указания мотивов принятия решения (абз. 1 п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 2 июня 2015 г. № 21). Но в случае, если судом будет установлено, что решение о прекращении трудового договора с руководителем организации по пункту 2 статьи 278 ТК РФ принято работодателем с нарушением принципов недопустимости злоупотребления правом и (или) запрещения дискриминации в сфере труда (статьи 1, 2 и 3 ТК РФ), такое решение может быть признано незаконным (абз. 3 п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 2 июня 2015 г. № 21).

Внимание также следует уделить вопросам подведомственности и подсудности трудовых споров между руководителем и работодателем.

Так, в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. Гражданского процессуального кодекса РФ, ст. 382, ст. 391 Трудового кодекса РФ, разрешение трудовых споров между работником — руководителем организации, членом коллегиального исполнительного органа организации (в том числе бывшими) и работодателем относится к компетенции судов общей юрисдикции (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 2 июня 2015 г. № 21).

Таким образом, следует отметить, что глава 43 Трудового кодекса РФ систематизировала в себе нормы, условия и особенности правового положения руководителя организации как представителя единичного исполнительного органа. Однако, сделав большой шаг вперед в сфере регулирования труда руководителя, Трудовой кодекс не решил проблему приоритета норм и порядка их применения в сфере труда данной категории работников.

Например, ст. 21 Федерального закона от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» предусматривает, что руководитель унитарного предприятия не вправе занимать должность или заниматься другой оплачиваемой деятельностью в государственных органах, органах местного самоуправления, коммерческих и некоммерческих организациях, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности. По су-

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 12 апреля 2005 г. № 116-О // — URL: <https://www.lawmix.ru/prof/21049>

шеству, это запрет на совместительство. Статья 276 Трудового кодекса РФ устанавливает иное правило: руководитель организации может занимать оплачиваемые должности в других организациях, но только с разрешения уполномоченного органа юридического лица, либо собственника имущества организации, либо уполномоченного собственником лица (органа). В статье 5 Трудового Кодекса РФ установлено следующее правило: «Нормы трудового права, содержащиеся в иных федеральных законах, должны соответствовать Трудовому кодексу РФ. В случае противоречий между Трудовым кодексом РФ и иным федеральным законом, содержащим нормы трудового права, применяется Трудовой кодекс РФ».

В соответствии с этим, ст. 21 Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» применяться не должна.

Устранение подобных пробелов в трудовом законодательстве является вполне осуществимой задачей для законодателя, решение которой в дальнейшем обеспечит однообразие в правовой системе РФ, в рамках которой регулирование трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений со всеми работниками регулируется нормами трудового права.

Тагиев Э.А.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Особенности регулирования труда дистанционных работников

Аннотация: Данная статья может быть полезной для разных категорий лиц, которые заключили трудовой договор о дистанционной работе. Эта тема главным образом касается студентов, домохозяйек и остальных субъектов, которые не могут выполнять работу в определенном месте и в определенное время. В статье изложены сведения, которые основаны на законодательной базе для разрешения юридических вопросов.

Ключевые слова: дистанционный работник, электронный трудовой договор, дистанционная занятость.

Начиная говорить про особенности труда дистанционных работников, следует отметить, что данная тема как никогда стала актуальна в России. Наступил XXI век, и все больше людей начинают переходить на другие оплачиваемые виды деятельности.

Недавно в СМИ обсуждался важный вопрос, связанный с заключением электронных трудовых договоров¹. Думается, что появление

¹ Кадры перейдут на удаленку. В России появятся электронные трудовые договоры // Российская газета.— 2016. № 7126 (258). 14 ноября. — URL: <https://rg.ru/2016/11/14/trudovoj-dogovor-mozhno-budet-zakliuchat-v-elektronnom-vide.html>

электронного документа сократит как финансовые, так и временные затраты работников и работодателей, необходимые для подписания трудового договора.

Стоит отметить, что дистанционный труд начал регулироваться совсем недавно. В Трудовой кодекс Российской Федерации была дополнена глава 49.1 Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 60-ФЗ. Буквально три года назад данной главы не было. Такие отношения регулировались до внесения изменений в Трудовой кодекс главой 49 (особенности регулирования труда надомников). Данная глава не регулирует трудовые отношения, связанные с дистанционной занятостью, ибо ст. 310 Трудового кодекса гласит, что надомниками считаются лица, заключившие трудовой договор о выполнении работы на дому из материалов и с использованием инструментов и механизмов, выделяемых работодателем либо приобретаемых надомником за свой счет. При этом дистанционная работа предполагает удаленную работу с использованием телекоммуникационных сетей общего пользования (ст. 112.1)¹.

Думается, что введение данной главы, а также в последующем электронного трудового договора снизит долю нелегальных работников, которые не платят налоги в казну государства. Можно привести данные Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации. В данных говорится, что не менее 50 процентов граждан работают нелегально, не заключив трудовой договор, а, следовательно, уходят от налогов. А пять миллионов граждан работает в данное время дистанционно. Такая цифра не считается внушительной, ибо население Российской Федерации составляет 143,5 миллионов человек. При этом если посчитать тех субъектов, которые уклоняются от налогов, мы можем представить, что дистанционной работой занимается больше половины россиян.

Острой проблемой являлось то, что работник и работодатель часто заключали не трудовой договор, а гражданско-правовой, при этом эти отношения регулировались не Трудовым кодексом, а Гражданским кодексом, что создавало путаницу. При этом работник и работодатель могли в своем договоре прописать способ, место, условия работы. Работник в состоянии независимости, он мог сам выбирать удобное для него место, удобное время и так далее.

Общие положения

Трудовой кодекс (ст. 312.1) определяет дистанционную работу как выполнение определенной трудовым договором трудовой функции вне места нахождения работодателя, его филиала, представительства,

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016).

иною обособленного структурного подразделения (включая расположенные в другой местности), 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 (ст. 112.1).

Дефиниция представляет собой совокупность признаков, поэтому следует выделить признаки дистанционной работы:

1. Выполнение определенной трудовой функции. Согласно ст. 57 Трудового кодекса трудовая функция — это работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы. Можно сделать вывод, что у дистанционного работника есть штатное расписание, в соответствии с которым он выполняет свою трудовую деятельность (ст. 57).

2. Дистанционная работа выполняется вне определенного рабочего места, не на территории, которую выделил для выполнения трудовых функций работодатель. Таким образом, в данном случае у работника нет назначенного места, он может приступить к работе в любом месте по его желанию. Следует констатировать, что согласно ст. 209 Трудового кодекса рабочим местом является место, где работник должен находиться или куда ему необходимо прибыть в связи с его работой и которое прямо или косвенно находится под контролем работодателя. Следовательно, у работника нет рабочего места.

3. Важное условие — осуществление взаимодействия между работником и работодателем посредством обращения к телекоммуникационным сетям общего пользования, в том числе сети «Интернет». Примером может служить выполнение отчета работником за квартал, и с помощью сети «Интернет» он может отправить работнику данный отчет.

Необходимо отметить, что на дистанционного работника распространяются нормы Трудового кодекса, так как договор является именно трудовым, а не гражданско-правовым.

Такая работа подходит почти всем лицам. Дистанционными работниками могут являться и юристы компании, и аудиторы, и журналисты. Этими лицами являются лица с разной занятостью и с разным уровнем образования.

Среди преимуществ данной формы организации труда можно выделить следующие: сокращение издержек работодателя на аренду помещений и организацию рабочих мест; экономия времени, энергии и средств работника вследствие отсутствия транспортных проблем — доставка до рабочего места и обратно. Как следствие, уменьшение

загрязнения окружающей среды из-за сокращения транспортных потоков; рост производительности труда при его организации в соответствии с желанием работника в более комфортных домашних условиях¹.

Дистанционная занятость повышает деловую активность и занятость населения, поскольку работники получают возможность работать, не покидая дома. Работодатели при этом могут привлечь работников, не обеспечивая последних рабочими местами².

При взаимодействии работодателя с дистанционным работником (или лицом, поступающим на дистанционную работу) путем обмена электронными документами используются усиленные квалифицированные электронные подписи (УКЭП) дистанционного работника или лица, поступающего на дистанционную работу, и работодателя. Установлено, что каждая из сторон будет обязана направлять в форме электронного документа подтверждение получения электронного документа от другой стороны в срок, определенный трудовым договором о дистанционной работе. Согласно Федеральному закону от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи» под усиленной квалифицированной электронной подписью понимается электронная подпись, которая посредством использования кодов, паролей или иных средств подтверждает факт формирования электронной подписи определенным лицом³.

В форме обмена электронными документами могут осуществляться: заключение трудового договора и изменение его условий (ч. 1 ст. 312.2 ТК РФ), ознакомление работника с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, приказами (распоряжениями) работодателя, коллективным договором (ч. 5 ст. 312.2. ТК РФ, ч. 5 ст. 312.1 ТК РФ), предъявление работником, поступающим на работу, документов, предусмотренных ст. 65 ТК РФ (ч. 3 ст. 312.2 ТК РФ), предоставление работником объяснений либо другой информации (ч. 6 ст. 312.1 ТК РФ).

Важно понимать, что данная деятельность не будет являться чисто дистанционной. Некоторые документы все же стоит либо направить по почте, либо передать работодателю. К примеру, это могут быть документы, связанные с обязательным социальным страхованием

¹ Храмцовская Н. А. В России наступает эра электронного кадрового делопроизводства. [Электронный ресурс]. — URL: http://www.eos.ru/upload/analitica/Secretar_2013_06_63-67.pdf

² Там же.

³ Федеральный закон «Об электронной подписи» от 06.04.2011 № 63-ФЗ (действующая редакция, 2016) // — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_112701/

на случай временной нетрудоспособности и документы, связанные с материнством. Положения закреплены в Трудовом кодексе¹.

У дистанционного работника есть право подать заявление о выдаче заверенных копий документов, которые связаны с его непосредственной работой. При этом работодатель не позднее трех рабочих дней обязан предоставить ему документы либо в электронном виде, либо посредством почтового отделения. Согласно ст. 62 Трудового кодекса работодатель обязан предоставить такие документы, к примеру, как копии приказа о приеме на работу, справки о заработной плате, справки о периоде работы у данного работодателя (ст. 62).

Таким образом, можно сделать вывод, что дистанционному работнику в своей деятельности следует опираться на положения Трудового кодекса с особенностями главы 49.1.

Особенности заключения и изменения условий трудового договора о дистанционной работе

Трудовой договор между работником и работодателем может заключаться путем обмена электронными документами. Считается, что данный шаг позволит унифицировать и ускорить бюрократический и трудоемкий процесс заключения трудового договора. В договоре при этом указывается место нахождения работодателя (юридический или фактический адрес) для того, чтобы изменить неподходящие условия для обеих сторон в дальнейшем.

Работодателю все же необходимо отчитаться о приеме на работу работника. Процесс таков: в течение трех календарных дней (в том числе и праздничных) со дня заключения трудового договора работодатель обязан отправить на бумажном носителе экземпляр данного договора. Таким образом, без бумажной волокиты не обойтись. Считается, что такая процедура сможет увеличить защиту и работника, и работодателя от форс-мажоров.

Паспорт (иной документ, удостоверяющий личность), трудовую книжку, страховое свидетельство обязательного пенсионного страхования, документы воинского учета и иные документы, перечисленные в ст. 65 Трудового кодекса могут быть предъявлены работодателю лицом, поступающим на дистанционную работу в форме электронного документа при условии заключения трудового договора путем обмена электронными документами. Сразу же возникает вопрос: а как же конфиденциальность данных? Данный вопрос не до конца урегулирован в законодательстве.

Если работодатель потребует вышеназванные документы, то работник обязан направить ему по почте заказным письмом с уведомлением

¹ Федеральный закон от 05.04.2013 № 60-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

нотариально заверенные копии указанных документов на бумажном носителе. Таким образом, снова возникает волокита, связанная с собиранием документов и различных бумаг.

Одним из отличий дистанционного работника от других работников является то, что оформлением страхового свидетельства обязательного пенсионного страхования занимается работник самостоятельно, а у других работников оформлением должен заниматься работодатель.

Работник вправе ознакомиться с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью работника путем обмена электронными документами через телекоммуникационные сети общего пользования.

Спорным моментом является норма о том, что сведения о дистанционной работе могут не вноситься в трудовую книжку дистанционного работника, а при заключении трудового договора впервые трудовая книжка дистанционному работнику может не оформляться. При этом следует понимать, что основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже дистанционного работника является экземпляр трудового договора о дистанционной работе. Кажется, что следующие работодатели не будут смотреть на другие имеющиеся документы, кроме как на трудовую книжку, поэтому данная норма совсем не защищает работника от недобросовестных работодателей.

Недавно в СМИ обсуждался вопрос о переходе от бумажных трудовых книжек к электронным аналогам трудовой книжки¹. В перспективе Минтруд России должен перевести всех работников на электронные трудовые книжки, которые будут храниться в зашифрованном виде в базе данных. Думается, что именно данный выход из ситуации поможет изменить норму о том, что трудовая книжка может не оформляться. Любой работодатель сможет проверить записи в трудовой книжке, когда обратится к некой базе данных. Это нововведение можно считать полезным как для работника, так и для работодателя.

Также если не будет соглашения о том, что сведения о дистанционной работе могут не вноситься в трудовую книжку дистанционного работника, а при заключении трудового договора впервые трудовая книжка дистанционному работнику может не оформляться, работник предоставляет работодателю трудовую книжку лично или направляет ее по почте заказным письмом с уведомлением.

В ст. 312.2 Трудового кодекса установлены дополнительные условия, которые не ухудшают положения работника по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными норматив-

¹ Голос за кадры. В России могут отменить трудовые книжки, график отпусков и сургучные печати // Российская газета.— 2016. № 6953 (85).— 20 апреля. — URL: <https://rg.ru/2016/04/20/v-rf-predlozhili-otmenit-trudovoye-knizhki-i-grafik-otpuskov.html>

ными правовыми актами, содержащими нормы трудового права. К этим дополнительным условиям могут относиться предусмотренные трудовым договором оборудование, необходимое для выполнения работы (например, компьютер, ноутбук или принтер), программно-технические средства (например, MS Office для выполнения отчетов или составления матрицы), средства защиты информации (это может быть антивирус или зашифрованные ключи), а также иные средства, которые работодатель предоставил работнику или рекомендовал ему (ст. 312.2).

Подводя черту вышесказанному, следует отметить, что, несмотря на дистанционный характер работы, работнику и работодателю все же в некоторых случаях, предусмотренных трудовым законодательством, необходимо предоставлять документы в письменном виде.

Особенности организации и охраны труда дистанционных работников

Трудовым договором о дистанционной работе помимо основных организационных моментов определяются порядок и сроки обеспечения дистанционных работников необходимыми для исполнения ими своих обязанностей необходимым оборудованием, программно-техническими средствами, средствами защиты информации и иными средствами. Также договором определяются порядок и сроки представления дистанционными работниками отчетов о выполненной работе, размер, порядок и сроки выплаты компенсации за использование дистанционными работниками принадлежащих им либо арендованных ими оборудования, программно-технических средств, средств защиты информации и иных средств, порядок возмещения других связанных с выполнением дистанционной работы расходов.

На основании нормы можно сделать вывод, что весь комплекс материально-технического оборудования может быть взят в аренду у работодателя работником. Есть множество примеров, когда в прибыльных компаниях и организациях работники при увольнении выкупали арендованное имущество, либо работодатель мог отдать арендованное имущество в подарок. Работник может выполнять работу в любом доступном для него месте. Так, некоторые виды работы тесно связаны с выходом в Интернет. Работник оплачивает сам все расходы, связанные с оплатой пользования сетью, а в будущем, при предоставлении необходимых квитанций, работодатель оплачивает все его расходы. Бывают ситуации и другие. Например, в договоре может быть прямо прописано, что бремя расходов, связанных с организационными моментами, лежит на работнике.

Работодателю необходимо ознакомить работника с нормами, регулиющими охрану труда. Как правило, после ознакомления работник подписывает локальный акт и обязуется исполнять данные нормы. Дистанционный работник ведь может и не встречаться вживую с ра-

ботодателем, поэтому подпись он поставить не сможет. Думается, что в этой проблеме может помочь усиленная квалифицированная подпись (Федеральный закон «Об электронной подписи» от 06.04.2011 № 63-ФЗ). За нарушение дистанционным работником норм, предусматривающих безопасные условия и охрану труда, работник подпадает под дисциплинарную ответственность на основании общих норм Трудового кодекса¹.

Другие обязанности работодателя по обеспечению безопасных условий и охраны труда, установленные нормативными правовыми актами Российской Федерации, на дистанционных работников не распространяются, если иное не предусмотрено трудовым договором о дистанционной работе.

Особенности режима рабочего времени и времени отдыха дистанционного работника

Трудовой кодекс содержит интересную статью, она диспозитивна. Так, работник может устанавливать по своему усмотрению режим рабочего времени, а также время отдыха, но при одном условии — если иное не предусмотрено трудовым договором о дистанционной работе.

Получается, что работник в этом случае полностью свободен от определенных рамок. Работнику не надо соблюдать дресс-код, не надо приезжать рано на работу. Но при этом работнику необходимо сдавать все отчеты и выполнять работу вовремя и своевременно.

В трудовом договоре о дистанционной работе может содержаться пункт о порядке предоставления работнику ежегодного оплачиваемого отпуска и иных видов отпусков. Если данного пункта не содержится в договоре, обеим сторонам следует руководствоваться нормами Трудового кодекса и иными актами, содержащими нормы трудового права.

Особенности прекращения трудового договора о дистанционной работе

Расторжение трудового договора о дистанционной работе по инициативе работодателя производится по основаниям, предусмотренным трудовым договором.

Трудовой договор с дистанционными работниками может быть прекращен по общим основаниям, установленным Трудовым кодексом (например, соглашение сторон, перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность) и так далее).

Несмотря на вышесказанное, в трудовом договоре могут быть предусмотрены дополнительные основания для увольнения дистанционного работника по инициативе работодателя. Например, может быть

¹ Федеральный закон «Об электронной подписи» от 06.04.2011 № 63-ФЗ (действующая редакция, 2016).

оговорено право работодателя уволить работника, если количество вычислительных, корректорских ошибок, допущенных при выполнении работы, превысит допустимый процент, установленный трудовым договором, а также в случае регулярного (более двух раз) несоблюдения формата отчета о выполненном задании и др. Во избежание спорных ситуаций и двоякого толкования дополнительные условия целесообразно формулировать в договоре предельно четко¹.

Установленные трудовым договором о дистанционной работе дополнительные основания его расторжения по инициативе работодателя не должны носить дискриминационного характера. В силу ст. 3 Трудового кодекса не допускается ограничение трудовых прав и свобод в зависимости от обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работника. Не являются дискриминацией такие ограничения прав работников, которые определяются свойственными данному виду труда требованиями.

Приказ (распоряжение) о прекращении трудового договора является моментом прекращения трудовых отношений с дистанционным работником. В приказе должно быть указано конкретное положение договора или статьи Трудового кодекса, на основании которых работник был уволен.

С приказом (распоряжением) о прекращении трудового договора работник должен быть ознакомлен под подпись. Если данный документ невозможно довести до сведения работника или работник отказывается ознакомиться с ним под подпись, в приказе (распоряжении) делается соответствующая запись².

При этом если между работником и работодателем взаимодействие ведется путем обмена электронными документами, то приказ об увольнении необходимо заранее направить работнику в электронном виде для ознакомления. Работник в свою очередь, заверив приказ электронной подписью, обязан переслать его обратно.

Помимо приказа составляется записка-расчет, которая подтверждает выплату всех выходных пособий и заработной платы.

Выше было сказано, что трудовая книжка может не вестись по соглашению обеих сторон. Если трудовая книжка все же велась, то в ней делается запись о расторжении трудового договора со ссылками на нормы или положения.

Все причитающиеся работнику суммы (зарплата, компенсация за неиспользованные дни отпуска) должны быть выплачены в день прекращения трудового договора, т.е. в день увольнения работника (ч. 1 ст. 140 ТК РФ). В случае спора о размерах сумм, причитающихся работнику при увольнении, работодатель обязан выплатить не оспариваемую им сумму (ч. 2 ст. 140 ТК РФ).

¹ Храмцовская Н. А. Указ. соч.

² Там же.

Заключение

Рассмотрев главу об особенностях регулирования труда дистанционных работников, стоит сказать, что данный вид работы в России еще не распространен должным образом. Наша страна пока что только входит в информационное пространство, приспосабливается под динамическое общество.

Для работника и работодателя дистанционный трудовой договор открывает горизонты, так как и у работника, и у работодателя свои плюсы. У работодателя нет необходимости создавать рабочее место в прямом смысле слова, нет необходимости нести расходы за аренду офиса для сотрудников. При этом работник может заниматься работой тогда, когда он сам захочет. Он ограничен только рамками выполнения заказов и составлением отчетов. Работнику не надо ездить и вести переговоры с глазу на глаз с работодателем, теряя время. Также не нужно оформлять огромное количество бумаг, порождая волокиту.

Есть и определенные минусы данного договора. Работодатель не всегда может создать должную охрану труда. Это связано, в первую очередь, с тем, что работник может находиться в любом месте при выполнении работы.

В Трудовом кодексе также ничего не сказано про качество выполняемых работ дистанционным работником. Работодателю может не понравиться работа сотрудника, при этом, чтобы его уволить, понадобится много времени и сил.

Дистанционная работа не подходит для таких профессий, где необходима непосредственная взаимосвязь с объектом. Большим плюсом (для кого как) является то, что заработную плату выплачивают за выполненный труд. Так, зарплата будет зависеть только от отдачи человека.

К примерам профессий с дистанционным договором можно отнести работников, связанных с журналистикой, с копирайтингом (деятельность по написанию рекламных текстов); переводчики, редакторы, веб-аналитик, архитектор, блоггер, писатель. Такая работа подходит для студентов, так как обычно не занимает много времени.

Тохфатуллина А.А.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Особенности регулирования труда женщин и лиц с семейными обязанностями

Аннотация: Статья посвящена проблемам, связанным с регулированием труда беременных женщин, женщин, имеющих детей, и лиц к ним приравненных. Приведены основные нарушения прав данной категорий лиц в трудовых отношениях, рассмотрена основная нормативно правовая база, регулирующая трудовые правоотношения этой категории.

Ключевые слова: трудовые права, регулирование труда, беременные женщины, лица с семейными обязанностями.

Прежде всего, перечислим работы, где труд женщин использоваться не может или во многом ограничен. В соответствии со статьей 253 такими работами являются работы, где существуют вредные или опасные трудовые условия, подземные работы, исключение лишь составляют работы, где труд носит не физический характер, либо работы, которые заключаются в санитарном или бытовом обслуживании¹.

Женщины также не могут перемещать и поднимать ручную тяжесть, которые превышают установленные для них нормы подъема последних. Тут в ТК РФ идет отсылка к нормам предельно допустимых нагрузок для женщин при подъеме и перемещении тяжестей ручную, утвержденных постановлением Правительства РФ от 6 февраля 1993 г. № 105 и к Перечню тяжелых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда женщин, утвержденному постановлением Правительства РФ от 25 февраля 2000 г. № 162.

То есть, теоретически труд женщин, сопряженный с перенесением тяжестей, и с другими вредными, опасными условиями запрещен. Однако, что мы можем увидеть на практике? Зачастую, работодатели не только не соблюдают эти нормы, но даже о них и не знают. Так, в ходе проверки по жалобе сотрудницы логистической компании Н. инспекцией труда было выявлено, что по причине нехватки работников—кладовщиков, работники самостоятельно осуществляют подъем и перенесение тяжелых коробок с товаром. Это даже никем не регулируется, не рассматривается предельно допустимый вес таких коробок для женщин, более того, среди работниц были и беременные женщины, что является просто грубейшим нарушением.

Почему повсеместно распространена такая практика? Во—первых, зачастую работницы сами не знают собственных прав. Во—вторых, работодатели являются также юридически неграмотными в вопросах труда. Но есть еще и третья, пожалуй, самая злободневная и большая причина: работницы знают о том, что их права нарушаются, однако они беспомощны что-либо предпринять, так как боятся лишиться работы. Эта причина, пожалуй, на сегодняшний день и за все время существования трудового законодательства РФ являлась и является, к огромному сожалению, самой распространенной (Трудовой кодекс РФ).

Беременные женщины и женщины, которые имеют детей в возрасте до 1,5 лет вправе со статьей 254 ТК РФ требовать снижение норм выработки, норм обслуживания либо перевода на другую, более

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. N197-ФЗ.

легкую работу, где на них не будут воздействовать вредные и неблагоприятные производственные факторы, однако где тем не менее, будет сохранена средняя заработная плата по прежнему месту работы. Так, для того чтобы реализовать такое право, необходимо иметь соответствующее медицинское заключение, показывающее необходимость снижения норм выработки либо перевода на более легкую работу (Трудовой кодекс).

Однако и тут работодатели предпочитают не терять кадры, ведь если они обеспечат перевод или снизят нормы выработки, они будут вынуждены выплачивать ту же среднемесячную зарплату, они потерпят экономические убытки на производстве. И некоторые из них решают решить «денежный вопрос» просто — проигнорировать право, принадлежащее беременной женщине или женщине с ребенком в возрасте до 1,5 лет, пользуясь ее незнанием или страхом лишиться работы. Однако, как показывает практика, если женщина юридически «подкована» и знает, что и как требовать дело до суда не доходит — большинство работодателей удовлетворяют такие требования, предпочитая не связываться с судебным разбирательством¹.

Однако, данная статья еще и содержит и такое положение, которое обеспечивает беременным женщинам право на освобождение от работы, до того момента, когда ей не будет предоставлена более легкая работа, причем дни ожидания такой работы подлежат оплате работодателем.

Также, во время прохождения женщиной обязательного диспансерного обследования в медицинских учреждениях, она сохраняет свою заработную плату по основному месту работы.

Отдельная норма указанной статьи предусмотрена для защиты прав женщин, которые имеют детей до 1,5 лет — так, если женщина не может выполнить прежнюю работу, она вправе подать заявление о ее переводе на другую работу, однако заработная плата не должна быть ниже средней зарплаты по прежней работе. Такой перевод будет длиться, пока ребенок не достигнет 1,5 года (Трудовой кодекс РФ).

Женщины вправе пойти в отпуск в связи с беременностью и родами — длительность которого составляет 70 дней или если у женщины многоплодная беременность — 84 календарных дня до рождения ребенка, и по рождению 70 (если роды были осложненными — 86, если женщина родила два и более ребенка — 110) календарных дней (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 января 2014 г. № 1).

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 января 2014 г. № 1 «О применении законодательства, регулирующего труд женщин, лиц с семейными обязанностями и несовершеннолетних» // — URL: <http://base.garant.ru/70578102/>

Также женщина имеет право на отпуск по уходу за ребенком до достижения последним трехлетнего возраста. Место работы полностью сохраняется, пока женщина находится в декретном отпуске.

Также по желанию женщины ей может предоставляться неполный рабочий день или условия работы на дому.

Однако, на практике распространены случаи, когда работодатели увольняют работниц, находящихся в декрете, и берут на их место других сотрудников. Также очень распространены случаи, когда женщина по истечению декрета выходит на работу, а ей сообщают, что якобы мест и предлагают перевод, причем такой перевод, как правило, на работу с более низкой зарплатой и должностью. В случае же отказа женщину просто увольняют (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 января 2014 г. № 1).

Как правило, большинство трудовых споров касательно увольнения беременных женщин и женщин, находящихся в декретном отпуске, рассматриваются судами в сторону работниц. Однако, важен сам факт того, что, несмотря на многочисленные практические ситуации, работодатели постоянно продолжают нарушать права женщин в области расторжения трудовых договоров (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 января 2014 г. № 1).

Кроме того, со стороны работодателей существует огромное количество уловок. Так, можно привести такой пример: гражданка Н., будучи беременной на раннем сроке, сообщила об этом работодателю, причем последний не высказал видимого недовольства. Однако, спустя некоторое время гражданка узнала об якобы разорении компании, в которой работала, и в связи с этим сокращением количества штатных работников. Работодатель сокращал в том числе и ее. Он ей разъяснил, что оплатить ей все компенсационные выплаты, однако попросил написать заявление именно по собственному желанию, так как ему так было проще соблюсти все формальности и к тому же, работодатель утверждал, что в таком случае гражданка получит якобы гораздо больше денег. На что последняя согласилась. Состоялось увольнение, однако по истечению некоторого времени гражданка узнает, что никакого сокращения, ни разорения фирмы не было, а все остальные сотрудники работают также на своих местах, и, кроме того, на ее место взят новый сотрудник. Таким образом, работодатель посредством обмана вынудил беременную гражданку уволиться, и взял «более перспективного», по его мнению, сотрудника. (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 января 2014 г. № 1)

Гражданка незамедлительно обратилась в суд с иском о признании увольнения незаконным и восстановлении на работе¹.

Решением Индустриального районного суда г. Барнаула от 21.05.2010 года № 1—2—88/43—9: суд, рассмотрев все обстоятельства дела, установил следующее:

Во-первых, компания действовала в обычном порядке — никакой ликвидации не намечалось и не происходило.

Во-вторых, гражданке была выплачена сумма, якобы «компенсация при увольнении», но, на самом деле, данный расход подтверждался как «премия за хорошую работу».

В-третьих, сотрудница действительно сама написала заявление по собственному желанию, причем указала там причину — состояние здоровья.

В-четвертых, на руках у сотрудницы сохранился оригинал уведомления о якобы ближайшей ликвидации организации, где исходящий номер был проставлен от руки и не совпадал ни по номеру, ни по датам с журналом исходящей корреспонденции компании. Это обстоятельство и явилось главенствующим в принятии судом решения о взыскании с компании штрафа, материального и морального ущерба гражданки, а также восстановлении ее на работе.

Кроме того, был также и установлен факт принятия на следующий день на место беременной работницы нового сотрудника.

Так, статья 259 ТК РФ устанавливает основные гарантии беременным женщинам и лицам с семейными обязанностями при направлении в служебные командировки, привлечении к сверхурочной работе, работе в ночное время, выходные и нерабочие праздничные дни (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 января 2014 г. № 1):

Запрещаются направление в служебные командировки, привлечение к сверхурочной работе, работе в ночное время, выходные и нерабочие праздничные дни беременных женщин (Трудовой кодекс РФ).

Статья 261 ТК РФ закрепляет гарантии беременной женщине и лицам с семейными обязанностями при расторжении трудового договора.

Расторжение трудового договора по инициативе работодателя с беременной женщиной не допускается, за исключением случаев ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 января 2014 г. № 1).

¹ Лешукова Н. Трудовые споры с участием беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет. [Электронный ресурс]. — URL: <http://xn—ctbb-dccf4eebblpq5kj.xn—p1ai/article/263>

В случае истечения срочного трудового договора в период беременности женщины работодатель обязан по ее письменному заявлению и при предоставлении медицинской справки, подтверждающей состояние беременности, продлить срок действия трудового договора до окончания беременности, а при предоставлении ей в установленном порядке отпуска по беременности и родам — до окончания такого отпуска.

Можно для статистики по трудовым нарушениям в отношении беременных и женщин имеющих малолетних детей озвучить некоторые данные из доклада Министерства труда за 2015 год.

Так, государственные инспекции труда за 2014 год проверили около 4796 проверок, где было выявлено 10204 правонарушений именно отношении женщин и лиц, имеющих семейные обязанности. Если сравнить с 2013 годом — то там правонарушения насчитывают всего 4834 нарушения. Это свидетельствует о неизбежном росте нарушений прав беременных женщин и женщин с семейными обязанностями. В свою очередь, можно сделать неутешительные выводы о том, что разработанные теоретические условия труда женщин на практике не имеют столько действенной силы, как это должно быть в идеале¹.

Так, среди наиболее распространенных правонарушений являются нарушения в сфере порядка расторжения трудовых договоров с беременными женщинами и женщинами, имеющими детей в возрасте до трех лет, а также матерями, которые одни воспитывают детей в возрасте до 14 лет (нарушение статьи 261 ТК РФ)². Зачастую увольнение данной категории лиц производится по инициативе работодателя, при этом работодатель знает о беременности работницы или о том, что она имеет ребенка в возрасте до 3-х лет или одна воспитывает ребенка в возрасте до 14 лет.

Наиболее серьезные гарантии в случаях прекращения трудового договора предусмотрены в отношении беременных женщин. Так, согласно ст. 261 ТК РФ расторжение трудового договора по инициативе работодателя с беременной женщиной не допускается, за исключением случаев ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем.

В случае истечения срочного трудового договора в период беременности женщины работодатель обязан по ее письменному заявлению и при предоставлении медицинской справки, подтверждающей состояние беременности, продлить срок действия трудового договора до окончания беременности. Женщина, срок действия трудового до-

¹ Доклад Министерства труда и социальной защиты РФ от 15 декабря 2015 г. «Государственный доклад о положении детей и семей, имеющих детей, в Российской Федерации в 2014 году».

² Там же.

говора с которой был продлен до окончания беременности, обязана по запросу работодателя, но не чаще чем один раз в три месяца, предоставлять медицинскую справку, подтверждающую состояние беременности. Если при этом женщина фактически продолжает работать после окончания беременности, то работодатель имеет право расторгнуть трудовой договор с ней в связи с истечением срока его действия в течение недели со дня, когда работодатель узнал или должен был узнать о факте окончания беременности.

Допускается увольнение женщины в связи с истечением срока трудового договора в период ее беременности, если трудовой договор был заключен на время исполнения обязанностей отсутствующего работника и невозможно с письменного согласия женщины перевести ее до окончания беременности на другую имеющуюся у работодателя работу (как вакантную должность или работу, соответствующую квалификации женщины, так и вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу), которую женщина может выполнять с учетом ее состояния здоровья. При этом работодатель обязан предлагать ей все отвечающие указанным требованиям вакансии, имеющиеся у него в данной местности. Предлагать вакансии в других местностях работодатель обязан, если это предусмотрено коллективным договором, соглашениями, трудовым договором¹.

Расторжение трудового договора с женщиной, имеющей ребенка в возрасте до трех лет, с одинокой матерью, воспитывающей ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет или малолетнего ребенка — ребенка в возрасте до четырнадцати лет, с другим лицом, воспитывающим указанных детей без матери, с родителем (иным законным представителем ребенка), являющимся единственным кормильцем ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет либо единственным кормильцем ребенка в возрасте до трех лет в семье, воспитывающей трех и более малолетних детей, если другой родитель (иной законный представитель ребенка) не состоит в трудовых отношениях, по инициативе работодателя не допускается (за исключением увольнения по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 5–8, 10 или 11 части первой статьи 81 или пунктом 2 статьи 336 Трудового Кодекса).

Таким образом, в данной ситуации можно констатировать, что такая ситуация вызывает острую необходимость по принятию мер для действенной защиты прав трудящиеся женщин. Вполне возмож-

¹ Справка о результатах обобщения практики рассмотрения районными судами Самарской области гражданских дел, связанных с применением законодательства, регулирующего труд женщин, работников с семейными обязанностями, работников в возрасте до восемнадцати лет, лиц, являющихся инвалидами, рассмотренных в 2010–2012 годах.

но, что следует организовывать бесплатные обучающие семинары для целевой группы — беременных и женщин с детьми, которые проводились бы централизованно и с постоянной периодичностью и носили бы уровень федеральных программы. На этих семинарах женщины могли бы узнавать основные права и повышать свою юридическую грамотность.

Еще можно учредить специализированный орган, который бы значительно увеличил эффективность по соблюдению законодательства в области труда именно для указанной выше целевой группы. Он бы действовал помимо инспекции труда, которая в связи с достаточно широким охватом обязанностей, не уделяет должного внимания конкретной целевой группе.

Необходимо также внести соответствующие поправки и на законодательном уровне таким образом, чтобы нормы отражались не просто на бумаге, а возымели реальное действие. В частности, можно рассмотреть вопрос об ужесточении наказания работодателей при их нарушении прав женщин с детьми и беременных женщин.

Хачатурова К.Г.
студент ИПиНБ РАНХиГС

Стимулирование труда в России и зарубежных странах. История развития. Современность. Перспективы

Аннотация: Работа предназначена для студентов, юристконсультов, работодателей. Также данная работа адресована лицам, которые интересуются вопросами трудового права России и зарубежных стран, концепциями и практикой стимулирования труда. Проанализированы базовые концепции и актуальные подходы к симулированию. Рассмотрена теоретическая и правовая базы, сформированы идеи применения опыта зарубежных стран трудовым законодательством РФ.

Ключевые слова: стимулирование труда, трудовые отношения, закон, зарубежные страны.

Для оптимального функционирования любой организации необходимо наличие персонала. Данное понятие можно рассматривать с различных позиций: как ресурс, как актив, как капитал. Персонал, являясь основным трудовым ресурсом, участвует в деятельности организации. В связи с этим основными качественными характеристиками данного ресурса будут являться квалифицированность и профессионализм.

Полагаясь на мнения экономистов Д. Хаймана, П. Хейне, П. Самуэльсона, которые определяют капитал как ресурс длительного пользования, создаваемый с целью производства большего количества то-

варов и услуг, можно отнести к капиталу и персонал (человеческий капитал). Это связано с тем, что повышенный уровень так называемой «текучки кадров» зачастую негативно сказывается на эффективности работы, сплоченности коллектива и других компонентах успеха организации.

В условиях динамичного роста экономики организации необходимо постоянное совершенствование. Данный факт находится в прямой зависимости от локальной кадровой политики, а также степени заинтересованности работников в реализации поставленных целей организации. В латинском языке есть слово *ponderatio*, изначально означающее некоторое уравнивание в положении фигур так, чтобы никакая часть не преобладала. По моему мнению, оно идеально подходит для описания ситуации, когда цели организации полностью совпадают с целями персонала, работающего в ней. На практике данное явление встречается довольно редко, зачастую лишь как цель кадровой политики.

Опустим ситуации, когда цель организации обладает свойствами неопределенности и размытости и разберем наиболее типичный вариант недостатка мотивации и целеустремленности у персонала. Тут уже можно запускать механизм стимулирования работников. Стимулирование — это процесс внешнего воздействия на сотрудника с целью получения от него результата или выполнения определенной работы¹.

Рассмотрим классификацию стимулов. Можно выделить материальные и нематериальные стимулы. Материальные — в большинстве своем, денежные средства, приобретающие различные формы (авансы, премии, доплаты). К нематериальным можно отнести иные стимулы, не имеющие отношения к финансовым поощрениям (похвала, награждение грамотой, получение нового звания).

Иная классификация предполагает разделение стимулов на положительные и отрицательные по отношению к работнику. Положительные: похвала, премия, награждение грамотой, повышение в должности, объявление благодарности и т.д. Отрицательные: штраф, объявление выговора, понижение в должности и т.д.

Вопреки основному подходу к теории мотивации А. Маслоу, уделим внимание подобной, но более компактной и, по моему мнению, более близкой к действительности, теории психолога из Йельского университета К. Альдерфера. Уникальной чертой теории Альдерфера являются открытые возможности достижения потребностей (не зависящие от места в иерархии). Будем полагать, что потребностей существует три: потребность в существовании, потребность в общении, потребность собственного роста и развития.

¹ Баннова Г. Ю., Абакумов И. В. Новые подходы к стимулированию труда // Социально-экономические явления и процессы. — 2011. № 10.

Рассмотрим теорию мотивации применимо к стимулированию персонала. Каждый работник имеет различные приоритеты и преобладающие потребности в жизни. Будь то примитивные, потребленческие (покупка продуктов питания), или более духовные (посещение выставок, театральные постановки) потребности, человек нуждается в материальных средствах, которые можно будет направить на воплощение всех планов, идей. Поэтому материальные стимулы (как положительные, так и отрицательные) появились ранее, так как они заключаются в материальном поощрении или наказании работников¹.

Работодатель не всегда имеет возможность материально мотивировать сотрудника. В данной ситуации применяется иной метод стимулирования — нематериальный. Подбор и эффективность нематериальных стимулов зависят от личности работника. С моей точки зрения, в обязанности работодателя (в широком смысле слова) входит изучение личности работника с точки зрения черт, которые, при успешном выполнении работником своих должностных обязанностей, стоит подчеркнуть, выделить и об уникальности и значимости которых необходимо напомнить работнику. Это могут быть: похвала руководства, награда, грамота, фото на доске почета, победа в корпоративном конкурсе.

Современные методы стимулирования персонала связаны с улучшением условий труда в организации, постановкой и решением проблем адаптации работников на новом месте работы, улучшением квалификации и профессионализма сотрудников, также затрагивают вопросы выполнения обязанностей каждого работника и время на их выполнение².

В Российской Федерации возможности материального стимулирования работников со стороны работодателя предусмотрены Трудовым кодексом.

В ст. 129 ТК РФ изложено, что заработная плата (оплата труда работника) состоит из оклада/тарифной ставки/базового оклада (фиксированной части) и стимулирующих выплат: доплат и надбавок стимулирующего характера, премий и иные поощрительных выплат (переменной части).

Положения о премировании сотрудников должны быть прописаны в трудовом договоре. Этого требует ст. 57 ТК РФ. Поэтому из каждого трудового договора должно быть понятно, какие именно выплаты и в рамках, какой системы оплаты труда работодатель обязан (или вправе) производить работникам. Также работодатель вправе принимать локальные нормативные акты (ст. 22 ТК РФ), которыми может устанавливать иные выплаты. Примером такого акта может являться Положение о премировании. В нем можно предусмотреть и немате-

¹ Трудовой кодекс КНР. — URL: <http://www.asia-business.ru/law/law3/trud/#5>

² Баннова Г. Ю., Абакумов И. В. Указ. соч. — С. 20.

риальные поощрения, например, проведение ежемесячного конкурса сотрудников.

Ст. 47 ТК Китая устанавливает, что предприятие, в соответствии с хозяйственными особенностями и экономической эффективностью, согласно закону самостоятельно определяет способ распределения и уровень зарплаты, а государство лишь гарантирует соблюдения при этом минимального размера оплаты труда. Ст. 46 содержит норму о том, что распределение заработной платы основывается на принципе равной оплаты за равный труд¹.

С первого взгляда, никаких стимулов к работе в законодательстве не прослеживается. Они вытекают из положений о нормировании труда, закрепленных на государственном, региональном, местном и локальном уровне. Хорошим примером в данном ключе является Китайская национальная нефтегазовая корпорация (China National Petroleum Corporation, CNPC), заключившая не так давно несколько важных соглашений о сотрудничестве с ПАО «Газпром». Локальными актами данной компании предусмотрено множество путей к стимулированию персонала: обеспечение обучения в целях повышения квалификационной и интеграционной способностей, повышение оклада, организация мероприятий по выбору заслуженных сотрудников, отличников труда, передовиков, молодых новаторов и специалистов и иные; а также содержатся положения о нормировании рабочего дня, постановке личных целей для работников и условий труда отдельных групп работников. Как мы видим, при общей скудности законодательного закрепления норм трудового права на государственном уровне, их полнота достигается на уровне локальном (корпоративном). Особенностью китайского опыта достижения огромной производительности труда является, на мой взгляд, постановка и конкретизация личных целей.

Эффективное нормирование труда должно отражать и учитывать все факторы, являясь важной стимулирующей силой и инструментом умелого руководства. Установление обоснованных затрат рабочего времени и его использование становится основным экономическим интересом как работодателя, так и работника. Нормирование труда в Китае является основным стабилизирующим фактором экономики в условиях рыночных подходов в производстве на фоне государственного планирования. Поэтому современной тенденцией становится создание программ по нормированию труда. Они представляют взаимосвязанные действия, основным направлением которых становится максимальное использование трудового потенциала персонала в сочетании с применением качественных норм и нормативов. Китайский опыт показывает, что при использовании обоснованных нормативов можно добиться значительного эффекта, который выражается в увели-

¹ Трудовой кодекс КНР. — URL: <http://www.asia-business.ru/law/law3/trud/#5>.

чении объема выпуска продукции, повышении его качества при тех же производственных мощностях. Отмечается рост прибылей за счет сокращения издержек. Кроме того, уменьшается число конфликтов в коллективе и снижается текучка кадров, что особенно актуально для крупных китайских промышленных компаний¹.

Южнокорейская система трудового права построена в целом по американскому образцу. Кроме того, некоторые аспекты европейского опыта тоже задействованы.

Основой трудового права в Республике Корея служат четыре закона: Закон об условиях труда (фактически это трудовой кодекс), Закон о профсоюзах, Закон о порядке разрешения трудовых споров и Закон о комитетах по вопросам труда.

Главным рычагом воздействия, позволяющего правильный подход к определению оптимальных норм труда для развивающихся экономически стабильных производств в Корее, выступил дифференцированный подход к оплате труда согласно уровню квалификации работников. Так как до 1990-х гг. нормы южнокорейского трудового законодательства были одними из наиболее жестких, антирабочих в мире местная экономика была обеспечена дополнительной конкурентоспособностью. В настоящее время положения пересматриваются и постепенно приближаются к мировым стандартам. Резюме корейцев выглядят почти идентично: престижное образование, знание языков и опыт работы. Поэтому в современной Корее, чтобы устроиться на работу, нужно иметь, помимо резюме, и отличную внешность. Главными показателями выступают образование, опыт работы, научно-технические знания, не зависящие от пола и возраста работника. Дифференциация зарплаты предполагает разделенный подход к нормированию труда персонала, обозначающий использование различных технологий, восприимчивых к квалификации работника². Это означает повышение оплаты труда работникам с более высокой квалификацией и образованием.

Результатом такого опыта становится стремление персонала к самосовершенствованию и развитию, желанию приобретать новые навыки и умения путем изучения сопутствующих процессов.

Эффективность работников в Корее обусловлена тем, что индивидуальный подход является превалирующим показателем, способствующим разработке нормативов и постановке производственных целей. Система стимулирования трудовых усилий работников, дифференци-

¹ *Вэй Си Хун.* Сравнительный подход к рыночной экономике России и Китая // Вестник Московского университета. Серия «Экономика». — 2000. № 3. — С. 4.

² *Ивановская Л. В.* Управление персоналом. Теория и практика. Организация, нормирование и регламентация труда персонала: учебное пособие / Л. В. Ивановская, Е. А. Митрофанова, В. М. Свистунов. — М.: Проспект, 2015. — 432 с.

ация выплат в зависимости от квалификации, своевременная оценка персонала и рабочих мест — основообразующая схема экономически эффективной организации успешного развития промышленности государства.

По моему мнению, работодателям стоит присмотреться к опыту коллег из Кореи и перейти на более индивидуализированные рабочие планы и на более четкую дифференциацию выплат в зависимости от квалификации сотрудников.

Для достижения цели внедрения этого принципа в практику в РФ необходимо с привлечением специалистов разработать ст. 132.1, в которой будет предусмотрено конкретное ранжирование уровня заработной платы в зависимости от такого фактора, как наличие определенного уровня образования в соответствии с ч. 5. ст. 10 ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» от 29.12.2012 № 273-ФЗ, обязывающую работодателя производить дополнительные выплаты работникам, занимающим определенные должности. Например, если в компании работают 2 юриста, надбавку будет получать тот, у которого есть высшее юридическое образование. По моему мнению, новелла должна дать толчок к повышению уровня как заинтересованности, так и подготовленности специалистов определенных профилей. Внедрение данной нормы в ТК РФ может привести как к положительному стимулированию населения РФ к получению образования, так и к повышению уровня безработицы и повышенной дифференциации среднего класса. Вследствие этого можно сделать вывод, что нельзя «слепло» перенимать опыт наших зарубежных коллег без учета современной экономической ситуации, ситуации на рынке труда, менталитета и социальных обусловленностей.

Интересным подходом к стимулированию, успешно используемым в зарубежных странах, является партисипативное управление¹. В данном случае работники допускаются к управлению в прибыли и собственности, доходах, в общем управлении. Содержательная особенность данной программы в сфере участия в прибыли, собственности и доходах заключается в мотивировании работников путем распределения некоторой части прибыли между ними, выплатой денежных вознаграждений по итогам работы, либо по истечении определенного срока в соответствии с соглашениями о доверительном управлении принадлежащими работникам акциями. Допуская работников к управлению, работодатель запускает механизм мотивирования их путем предоставления возможности участвовать в обсуждении и принятии решений по вопросам деятельности организации. Данное управ-

¹ Горбачев И. В. Зарубежный опыт стимулирования труда персонала на основе участия в управлении // Челябинский гуманитарий. — 2012. № 2(19). — С. 11.

ление может осуществляться на разных уровнях (как в отделах, подразделениях, так и в организации в целом.

Партисипативное управление позволяет достичь следующих целей:

- преодоление отчужденности и неинформированности работников о результатах собственного и коллективного труда;
- укрепление интеграционных позиций членов организации;
- повышение информированности работников об общей деятельности организации;
- устранение конфликтных ситуаций;
- возрастание стабильности на уровне макроэкономики и на макросоциальном уровне.

Данный вид управления таит в себе и ряд опасностей. При передаче работникам прав принятия решения в организации утрачивается авторитет самого работодателя. Вместе с тем, замедляются процессы привлечения инвестиций и уменьшается количество сделок, основанных на риске, устраняются инновационные начинания. Это происходит из-за заинтересованности работников в личной выгоде и желаемой стабильности. Из-за недостатка информации, полного представления о деятельности организации работникам порой бывает трудно оценить свой вклад в общую деятельность и сопоставить результаты выполнения своих трудовых обязанностей с поставленными организацией общими целями.

Тем не менее, работодатели некоторых государств научились находить баланс и сводить воздействие недостатков на нет.

Наиболее яркими примерами реализации данной идеи являются: Германия, Япония, США.

В Германии работники включаются в наблюдательные советы и правления. Их участие в профсоюзной деятельности позволяет определять социальную и кадровую политику организации¹.

В США стимулирование труда с участием управления является основным аспектом программ, которые способствуют повышению эффективности труда. На практике часто можно встретить явление, обозначаемое понятием «empowerment» и означающее делегирование определенного набора полномочий по принятию решений работникам, заслуживающим доверия со стороны руководства. Один из важнейших актов в трудовом законодательстве США — закон Лэндрама-Гриффина 1959 г. «Об отчетности и раскрытии фактов в отношении между трудящимися и предпринимателями», регламентирующий деятельность управленцев и профсоюзов.

Для Японии характерно вовлечение работников в различные производственные движения (за контроль над качеством производимой продукции, за работу без брака и т.д.).

¹ Друкер П. Задачи менеджмента в XXI веке. — М.: Вильямс, 2005. — С. 59.

Трудовое право Японии заложено законодательными актами 1946–1947 гг., которые, с некоторыми поправками действуют по сей день. В своей истории эта страна очень редко испытывала серьезные проблемы с безработицей, потому что корпорации имели тенденцию справляться с производственным спадом, переводя своих служащих на иные должности, ограничивая наем новых сотрудников, воздерживаясь от заполнения вакансий, возникших в связи с отставкой пожилых рабочих и временно отсылая домой рабочих.

К сожалению, никакой адекватной системы социальных гарантий и стимулирования для рабочих до недавнего времени не существовало. Те, кто работал меньше, чем три четверти «регулярных» рабочих часов, не могли принимать участие в программах пенсионного обеспечения благосостояния или страховании от болезней. После попытки Конфедерации японских профсоюзов (Rengo) изменить данное положение, активно начала обсуждаться идея разделения работы, нацеленная на отказ от временных увольнений и разделение рабочими уменьшенного объема работы за уменьшенную плату. Однако Парламент отклонил внесение поправок в Закон о трудовых стандартах по ряду причин:

- принцип равной оплаты труда за равную работу не был установлен в Японии;
- рабочие часы строго не контролируются;
- профсоюзы выступают строго против любого сокращения заработной платы.

Особенностью мотивирования персонала в странах Западной Европы (Австрии, Дании, Люксембурге, Германии, Великобритании, Швеции) является распространение партнерских отношений между предпринимателями и рабочими.

При предприятиях в Великобритании функционируют Консультационные комитеты рабочих и Консультационные комитеты по разработке социальных планов. Также в стране функционирует Управление по охране труда (англ. Health and Safety Executive) — это полуавтономная негосударственная организация, отвечающая за стимулирование, регулирование и проверку выполнения требований законодательных актов по охране труда и технике безопасности, а также за проведение научных исследований, обучение, публикации и информирование в области охраны труда и техники безопасности. Создано Управление в 1974 г. в соответствии с принятым Законом об охране труда (англ. Health and Safety at Work etc. Act 1974).

В ряде стран (Австрии, Дании, Голландии, Швеции, Люксембурге) участие рабочих в Советах директоров компаний с правом голоса является обязанностью, закрепленной на законодательном уровне. В законодательстве Франции данная процедура осуществляется через представителей, которые правом голоса не наделены.

Наиболее приемлемым для рецепции российским законодательством, по моему мнению, является реализация вовлечения работников в управление в Германии, где трудовым законодательством предусмотрено создание производственных советов (Советов предприятий), экономических комиссий и наблюдательных советов.

Производственные советы наделены широкой компетенцией: от принятия и внесения изменений в устав организации до вопросов формирования политики в области заработной платы и социального обеспечения.

Экономические комиссии создаются на предприятиях, численность работников в которых более 100 человек и состоят из членов производственного совета и представителей работодателя. Они наделены решением сугубо экономических вопросов.

В том случае, если количество работников превышает 500 человек, то на предприятии предусмотрена возможность создания наблюдательных советов, состоящий из представителей производственных советов и высших производственных организаций данной отрасли. Наблюдательный совет может назначить Директора по труду, который имеет право осуществлять управление и ведать вопросами кадров, социальной сферы и оплаты труда.

Для реализации вовлечения работников в управление организацией согласно опыту Германии, необходимо внести поправку в ст. 27 ТК РФ, конкретизируя перечень форм социального партнерства добавлением производственных советов, экономических комиссий и наблюдательных советов, состоящих из работников и представителей работодателя. По моему мнению, это существенно повысит заинтересованность работников в эффективности своего труда, создаст наиболее благоприятные условия сплочения коллектива и устранил многие неясности и решит проблемы работодателя и работников (как коммуникативные, так и организационные).

Ярыгина Т.А.

студент ИПиНБ РАНХиГС

Особенности регулирования труда несовершеннолетних

Аннотация: Статья предназначена для школьников и студентов средних профессиональных и высших учебных заведений. Также статья адресована тем, кого интересуют вопросы регулирования трудовых отношений несовершеннолетних. Проанализированы важнейшие моменты трудовых отношений несовершеннолетних. Рассмотрена основная нормативно-правовая база, регулирующая трудовые правоотношения несовершеннолетних.

Ключевые слова: несовершеннолетние, трудовые отношения, закон.

Трудоустройство несовершеннолетних

Особенности труда несовершеннолетних закреплены в главе 42 Трудового кодекса Российской Федерации¹ (далее ТК РФ). Также данный документ дает отсылку к другому нормативному правовому акту — СанПиН 2.4.6.2553-09 «Санитарно-эпидемиологическим требованиям к безопасности условий труда работников, не достигших 18-летнего возраста», утвержденными приказом № 58 Главного государственного санитарного врача РФ от 30 сентября 2009 года.

Прежде всего, статья 265 Трудового Кодекса РФ устанавливает перечень тех работ, на которых несовершеннолетним воспрещается трудиться. К ним относятся:

1. Работы с вредными и опасными условиями труда;
2. Подземные работы;
3. Работы, выполнение которых может негативным образом сказаться на развитии физического и психологического, нравственного здоровья несовершеннолетнего (к таковым, в частности, ТК РФ относит работу в сфере игорного бизнеса, в заведениях кабарэ и ночных клубах, работа, связанная с производством, перевозкой или продажей спиртных напитков, табачными изделиями, наркотическими веществами и с материалами, носящий эротический характер);
4. Работы, которые сопряжены с переноской или передвижением тяжелых предметов, вес которых превышает установленные для несовершеннолетних нормы (статья 265 ТК РФ).

На практике указанные положения статьи 265 могут быть грубо нарушены. Например, несовершеннолетний М., которому исполнилось в июле 14 лет, устроился подрабатывать в рыночный ларек, где, помимо продуктов, продавались алкогольные напитки и сигареты. При этом никакой трудовой договор несовершеннолетний не подписывал, это была «неформальная» подработка. Естественно, ни о каких гарантиях рабочего времени, и прочих трудовых гарантиях, установленных Трудовым кодексом РФ, речь не заходила.

Такие случаи распространены, но трудность состоит в том, что, как было отмечено выше, такое трудоустройство несовершеннолетних не подтверждается никакими документами — трудовым договором, финансовой отчетностью о выдаче заработной платы и так далее, а значит, юридически доказать, что трудовые права несовершеннолетнего нарушаются, является крайне проблематично. Естественно,

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (в ред. от 03.07.2016 № 45-ФЗ) // СЗ РФ.— 2001. № 1; СЗ РФ.— 2016. № 27.

такой «работодатель» самостоятельно вряд ли вообще признает, что у него кто-то работал.

Несовершеннолетние в соответствии со статьей 268 Трудового кодекса Российской Федерации не могут привлекаться для поездок в командировки, а также не могут выполнять сверхурочную работу, работу в ночное время, выходные и праздничные дни.

Однако исключение из этого правила составляют работники, которые задействованы в кинематографе, иных творческих профессиях (статья 268 ТК РФ)

Статьей 269 Трудового кодекса Российской Федерации регулируются отношения с несовершеннолетними работниками при расторжении трудового договора.

Так, работодатель может уволить несовершеннолетнего работника лишь при условии, если на это даст согласие соответствующая государственная инспекция труда и комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав (статья 269 ТК РФ).

Без такого согласия он увольнять работника, не достигшего 18 лет не вправе, исключение из этого положения составляют лишь случаи, когда организация в установленном законом порядке ликвидируется или, если работодателем является индивидуальный предприниматель — прекращает свою деятельность в качестве ИП¹.

Для несовершеннолетних, которые задействованы на производстве или предприятии в качестве сотрудников установлены специальные, сокращенные нормы выработки — они равняются сокращенной продолжительности дня.

Однако в этой сфере также существует огромное количество нарушений прав несовершеннолетних. Так, к примеру, предприятие трудоустроило несовершеннолетнего в возрасте 17 лет. Причем данный несовершеннолетний работал в полный рабочий день, но заработная плата ему выплачивалась дифференцированно, также по трудовому договору несовершеннолетний был устроен на неполный рабочий день — 4 часа, фактически он же работал 8 часов, а то и больше. Это грубое нарушение закона со стороны работодателя, о котором он знал, но намеренно пользовался незащищенностью и юридической безграмотностью несовершеннолетнего².

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 января 2014 г. № 1 «О применении законодательства, регулирующего труд женщин, лиц с семейными обязанностями и несовершеннолетних». П. 23 // Бюллетень Верховного Суда РФ. — 2014. № 1.

² Решение районного суда г. Рязани № 23 от 18 декабря 2010 года.

Также трудоустройство несовершеннолетних имеет свои ограничения — например, при приеме на работу они в обязательном порядке должны пройти предварительный медицинский осмотр, а затем такой проходление таких осмотров осуществляется с ежегодной периодичностью за счет работодателя.

Однако на практике данное положение часто нарушается работодателями. Так, у предприятия был заключен договор с коммерческой клиникой на проходление медицинских осмотров работниками. Несовершеннолетний М. пришел устраиваться на предприятие, в связи с чем ему сказали пройти обязательный медицинский осмотр, также работодатель указал, что такой осмотр он может пройти только в коммерческой клинике, с которой сотрудничает предприятие. Работнику пришлось проходить осмотр за собственный счет, так как клиника отказалась его обслуживать по заключенному договору с предприятием, сославшись на то, что кандидат пока не является официально трудоустроенным в данное предприятие.

Проанализировав данную ситуацию, можно сделать вывод о том, что работодатель нарушил права несовершеннолетнего следующим образом:

- во-первых, предприятие не вправе указывать потенциальному работнику, в какой клинике необходимо проходить осмотр, так как в трудовом кодексе это не закреплено;
- во-вторых, работодатель должен был оплатить медицинский осмотр несовершеннолетнему работнику, так как ранее был заключен договор с коммерческой клиникой, а несовершеннолетний является потенциальным работником данного предприятия.

Подобные правонарушения являются крайне распространенными, а наряду с ними также часто нарушаются права несовершеннолетних работников при приеме их на работу и увольнении. Например, несовершеннолетний Т. в возрасте 17 лет проработал в организации полгода, когда работодатель настоятельно ему рекомендовал написать заявление по собственному желанию, ссылаясь на то, что, якобы, в связи с сокращением бюджета у него нет денежных средств выплачивать работникам заработную плату. В данном случае несовершеннолетний не согласился писать заявление на расторжение договора по собственному желанию, тогда работодатель в разрез установленным правилам уволил работника, за совершенное им якобы дисциплинарное правонарушение. Впоследствии данное дело рассматривалось в суде. Суд усмотрел грубое нарушение со стороны работодателя и обязал выплатить работнику компенсацию, а также восстановить его на работе. Так как в соответствии с трудовым законодательством

работодатель не может принуждать уволиться и оказывать какое-либо давление на работника, он может уволить его лишь по четко предусмотренным Трудовым кодексом РФ основаниям. В данном работодателем случае уволил работника за дисциплинарный проступок — якобы тот несколько раз подряд опоздал на работу, что было отмечено в соответствующем журнале. Но на предприятии были установлены видеокamеры, и, просмотрев их, суд установил, что документация, свидетельствующая о систематическом опоздании, не соответствует истинному времени прибытия несовершеннолетнего на работу, которое видно по камере, и которое свидетельствует о том, что работник каждый раз приходил вовремя или раньше обозначенного срока¹.

Однако бывают случаи, когда несовершеннолетние отказываются от исков в ходе судебного разбирательства.

Так, в 2010—2012 годы судами Калининградской области рассматривались дела по заявлениям прокурора в порядке статьи 45 Гражданско-процессуального кодекса Российской Федерации в защиту прав и законных интересов несовершеннолетних о понуждении муниципальных учреждений выплатить в установленном законом размере заработную плату за период временного трудоустройства несовершеннолетних граждан в возрасте от 14 до 18 лет в свободное от учебы время и денежную компенсацию за задержку выплаты заработной платы в полном размере.

Изучение дел, поступивших на обобщение, показало, что по всем делам производства были окончены в связи с отказом истцов от иска ввиду отсутствия материальных требований к ответчикам (абзац 4 ст. 220 ГПК РФ). В апелляционном порядке указанные судебные постановления обжалованы не были.

В качестве примера можно привести дело по иску прокурора Багратионовского района Калининградской области в защиту прав и законных интересов несовершеннолетней Ф.В.А., родившейся 17 июня 1994 года, к муниципальному образовательному учреждению средняя общеобразовательная школа г. Мамоново (далее — МОУ СОШ г. Мамоново) о взыскании заработной платы за июль и август 2009 года в сумме 992 руб. 78 коп. и денежной компенсации за задержку выплаты заработной платы в размере 56 руб.

В обоснование заявленных требований прокурор указал на заключение между МОУ СОШ г. Мамоново и несовершеннолетней Ф.В.А. срочного трудового договора, в соответствии с которым Ф.В.А. была принята на работу к ответчику на должность подсобной рабочей на период школьных каникул — с 01 июля 2009 года по 31 августа

¹ Решение Волгоградского областного суда № 17 от 12 сентября 2014 года.

2009 года, и на неправильное исчисление ответчиком заработной платы ввиду ее несоответствия установленному с 1 января 2009 года в Калининградской области региональным соглашением размеру минимальной заработной платы в сумме 6000 руб. в месяц.

В соответствии с требованиями ст. 37 ГПК РФ суд привлек к участию в деле законного представителя несовершеннолетней Ф.В.А. — ее мать Ф.Л.В., а также привлек к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, администрацию муниципального образования «Мамоновский городской округ», ГУ Калининградской области «Центр занятости населения города Багратионовска».

При рассмотрении дела судом установлено, что прием несовершеннолетней на работу осуществлен на основании Закона РФ от 19 апреля 1991 года № 1032-1 «О занятости населения в Российской Федерации», приказа Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 29 июля 2005 года № 485 «Об утверждении Положения о порядке финансирования мероприятий по содействию занятости населения и социальной поддержке безработных граждан», постановления Правительства Калининградской области «О финансировании мероприятий целевой Программы Калининградской области “Развитие системы социальной защиты населения и совершенствование трудовых отношений на 2007–2015 годы”», а также договора № 49 о предоставлении государственной услуги по организации и проведению временных работ несовершеннолетних граждан в возрасте от 14 до 18 лет от 1 июля 2009 года, заключенного между администрацией муниципального образования «Мамоновский городской округ», государственного учреждения Калининградской области «Центр занятости населения города Багратионовска» и МОУ СОШ г. Мамоново.

Осуществление надзора и контроля за организацией временного трудоустройства несовершеннолетних граждан в возрасте от 14 до 18 лет в свободное от учебы время возложено в силу ст. 7.1-1 Закона РФ «О занятости населения в Российской Федерации» на органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Оплата труда работников в возрасте до восемнадцати лет, обучающихся в общеобразовательных учреждениях, образовательных учреждениях начального, среднего и высшего профессионального образования и работающих в свободное от учебы время, производится пропорционально отработанному времени или в зависимости от выработки. Работодатель может устанавливать этим работникам доплаты к заработной плате за счет собственных средств (часть 3 ст. 271 Трудового кодекса РФ).

Заключенным между администрацией муниципального образования «Мамоновский городской округ», ГУ Калининградской области «Центр занятости населения города Багратионовска» и МОУ СОШ г. Мамоново договором о предоставлении государственной услуги по организации и проведению временных работ несовершеннолетних граждан в возрасте от 14 до 18 лет был определен порядок финансирования затрат каждой из сторон на организацию и проведение временных работ, в соответствии с которым администрация МО «Мамоновский городской округ» обязалась ежемесячно со дня предоставления МОУ СОШ г. Мамоново, предусмотренных договором документов, перечислять на расчетный счет предприятия финансовые средства, выделенные из местного бюджета из расчета на одного гражданина, принимающего участие во временных работах несовершеннолетних граждан в возрасте от 14 до 18 лет. При этом определено, что ежемесячный размер финансовых средств, выделяемых из средств местного и регионального бюджетов на оплату труда одного человека (включая уплату единого социального налога), отработавшего в этот период норму рабочего времени и выполнившего трудовые обязанности, не должен быть меньше минимального размера оплаты труда, установленного Федеральным законом от 19 июня 2000 года № 82-ФЗ (в ред. от 20.04.2007) «О минимальном размере оплаты труда» (пункты 2.1.2, 2.1.3 договора).

ГУ Калининградской области «Центр занятости населения города Багратионовска» обязалось направлять МОУ СОШ г. Мамоново в период действия настоящего договора несовершеннолетних граждан, обратившихся в Центр занятости в качестве ищущих работу, изъявивших желание участвовать во временных работах, в соответствии с заявкой на организацию временных работ несовершеннолетних граждан в возрасте от 14 до 18 лет, и выплачивать за счет субвенции из федерального бюджета материальную поддержку вышеуказанным несовершеннолетним гражданам (пункты 2.2.2, 2.2.3 договора). Такая материальная поддержка была выплачена несовершеннолетней Ф.В.А. за июль и август 2009 года в общей сумме 2550 рублей.

МОУ СОШ г. Мамоново обязалось принять на временные работы по направлению Центра занятости 20 названных выше граждан и заключить с каждым из них срочный трудовой договор, а также производить с ними расчеты по оплате труда за выполненный объем временных работ за счет средств, выделенных из местного бюджета, в размере 3500 руб. в расчете на одного человека (включая уплату всех налогов), но не ниже установленного Федеральным законом от 19 июня 2000 года № 82-ФЗ минимального размера оплаты труда (пункты 2.3.4, 2.3.5 договора).

При рассмотрении данного дела судом первой инстанции было установлено, что на основании направления ГУ Калининградской области «Центр занятости населения города Багратионовска» между МОУ СОШ г. Мамоново и несовершеннолетней Ф.В.А. был заключен срочный трудовой договор о приеме ее на работу к ответчику на должность подсобного рабочего на период летних каникул, определен срок его действия — с 1 июля 2009 года по 31 июля 2009 года. Дополнительным соглашением изменен срок действия заключенного трудового договора — до 31 августа 2009 года. Заключение указанного договора с Ф.В.А., достигшей возраста пятнадцати лет и получающей общее образование, соответствует положениям ч. 2 ст. 63 Трудового кодекса РФ, получение согласия одного из родителей (попечителей) и органа опеки и попечительства в данном случае не требовалось.

Из материалов дела следует, что оплата труда несовершеннолетней Ф.В.А., с учетом установленной ей на основании ч. 1 ст. 92 Трудового кодекса РФ сокращенной продолжительности рабочего времени (20 часов в неделю), произведена МОУ СОШ г. Мамоново пропорционально отработанному ею времени. Так, за июль 2009 года ей была начислена заработная плата в сумме 2694 руб. 33 коп., выплачено после удержания НДФЛ — 2344 руб. 33 коп.; за август 2009 года начислено — 3060 руб. 89 коп., выплачено после удержания НДФЛ — 2662 руб. 89 коп.

Учитывая нормы части 3 ст. 133 Трудового кодекса РФ о том, что 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, установленную истце продолжительность рабочего времени, составляющую половину от нормальной продолжительности рабочего времени — 40 часов в неделю (ч. 2 ст. 91 Трудового кодекса РФ), отсутствие в заключенном трудовом договоре обязанности ответчика осуществлять истце доплату к заработной плате за счет собственных средств, довод прокурора о нарушении прав истца на получение заработной платы исходя из установленного в Калининградской области минимального размера оплаты труда в размере 6000 рублей, нельзя признать состоятельным.

Принимая во внимание изложенное, суд первой инстанций вправе был принять отказ законного представителя несовершеннолетней Ф.В.А., Ф.Л.В., и несовершеннолетней Ф.В.А. от иска и прекратить производство по делу по основаниям, предусмотренным абзацем 4 ст. 220 ГПК РФ, поскольку это не противоречит закону и не нарушает права и законные интересы других лиц.

Из материалов дела следует, что МОУ СОШ г. Мамоново были нарушены установленные сроки выплаты заработной платы несовершеннолетней Ф.В.А., в связи с чем ответчик выплачивал ей заработную плату с уплатой одновременно денежной компенсации, предусмотренной ст. 236 Трудового кодекса РФ. Так, за июль 2009 года истцу была выплачена денежная компенсация в размере 5 руб. 82 коп., за август 2009 года — 9 руб. 55 коп.

Проанализировав нормы, связанные с трудоустройством несовершеннолетних, а также с судебной практикой по данному вопросу, можно подвести итог, что несовершеннолетние защищены нормами Трудового кодекса и иными нормативно-правовыми актами, однако при трудоустройстве данные лица часто сталкиваются с грубыми нарушениями их трудовых прав. То, что на практике данные нарушения встречаются все чаще и чаще, говорит о непонимании несовершеннолетними своих трудовых прав, о незнании способов их защиты. Данные обстоятельства в некоторых случаях усложняют защиту прав несовершеннолетних. Такая проблема существует уже на протяжении достаточно длительного периода лет.

Решение данной проблемы может заключаться в первую очередь в систематическом проведении различных уроков и семинаров в образовательных учреждениях, в виде деловых ролевых игр, с той целью, чтобы несовершеннолетние узнавали об особенностях трудоустройства, особенностях их трудовых прав, а также научились эти права отстаивать и, при необходимости, защищать. Причем такие уроки целесообразно вести начиная с 7–8 классов общеобразовательных школ, а также 1–2 курсах среднеобразовательных учреждений — то есть там, где обучаются несовершеннолетние.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие	3
-------------------	---

Часть 1

СОВРЕМЕННОЕ ГОСУДАРСТВО: НОВЫЕ ВЫЗОВЫ И СМЕНА ПРИОРИТЕТОВ

Бицоев Г.Т.

Правовое регулирование порядка формирования избирательных органов в Российской Федерации и Соединенных Штатах Америки: сравнительно-правовой аспект	5
---	---

Гончаров А.Е.

Политика обеспечения национальной безопасности РФ в случае природных и техногенных катастроф	10
---	----

Горнев Р.В.

К вопросу о правовых формах взаимодействия общественных объединений и органов местного самоуправления	12
--	----

Жамсатов А.К.

Концептуальные аспекты противодействия коррупции	16
--	----

Кузнецова С.Д.

Регионализм и сепаратизм: проблемы территорий в многонациональном государстве	22
--	----

Курносов К.В.

Государственная политика в области военно-патриотического воспитания как фактор обеспечения военной безопасности России	27
---	----

Ладутько К.Ф.

Изменение и развитие функций Российского государства на разных этапах его истории	30
--	----

<i>Николенко И.А.</i> Демократическая сущность отзыва в системе местного самоуправления в современной России как института народовластия в конституционном государстве	34
<i>Нуждаева В.В.</i> Особенности процессуального права периода формирования полицейского государства Петра I	38
<i>Петров А.Е.</i> Коррупция в системе государственных закупок.....	43
<i>Самусев Н.А.</i> Доктрина неконституционных поправок как средство противодействия конституционным злоупотреблениям.....	47
<i>Санина Д.А., Ляховецкий Н.В.</i> Предпосылки ужесточения наказаний за административные правонарушения в области собраний, митингов, шествий, демонстраций и пикетирований в период с 2012 года по настоящее время	51
<i>Сайфуллин Э.К.</i> Частные военные и охранные компании: вчера, сегодня, завтра	53
<i>Текоцкий С.И.</i> Феномен концептуальной власти.....	56
<i>Яшин И.О.</i> История законодательного закрепления института адвокатской тайны в России	61
<i>Ясюкайтэ О.Р.</i> Миграция белорусских врачей на примере миграции в Германию: социологический анализ	65

Часть 2

ПРАВО И ЭКОНОМИКА

<i>Андреева А.В., Губасарян Н.Т.</i> Административная ответственность за нарушение таможенных правил.....	70
<i>Варочка Д.С.</i> Офшорные зоны как угроза национальной экономике России.....	75

<i>Гургулия А.А.</i> Проблема соотношения законов Российской Федерации, регулирующих особый порядок осуществления предпринимательской деятельности на специально отведенных территориях (ТОСЭР, ОЭЗ, СЭЗ, ЗТР).....	79
<i>Газизов Д.Н.</i> Регулирование деятельности микрофинансовых организаций в контексте экономической безопасности	84
<i>Дзкуя Ш.В.</i> Соотношение обязательства и договора в ГК РФ и ФГК: сравнительный анализ	88
<i>Дричик С.С.</i> Малое и среднее предпринимательство в России: проблемы социально-экономического развития	92
<i>Захарова Ю.Н., Архипова К.А.</i> Критерии понятия общих долгов супругов при их разделе. Проблемы толкования понятия семейных нужд	95
<i>Захарова Ю.Н., Курбатов Е.А.</i> Проблемы наследования долгов умершего	100
<i>Захарова О.К., Пиянзина А.А.</i> Безопасное проведение сделки купли – продажи жилого помещения и понятие добросовестности	104
<i>Караиван Н.С.</i> Патентные «тролли»: сказка или реальная угроза бизнесу?	109
<i>Кривцун Е.П.</i> Генезис, сущность и основные подходы к определению воли юридического лица в гражданском праве и ее автономия	117
<i>Кулагина А.Ю.</i> Право преждепользования товарными знаками: правовой анализ	131
<i>Кусайкина М.В.</i> Транспортные коридоры России: роль и значение для осуществления внешнеторговой деятельности на мировой арене	134

<i>Левочки В.В.</i> Гражданско-правовой режим некоторых объектов в недропользовании: проблемы и их решения.....	137
<i>Лубик А.Ф.</i> Разработка рекомендаций по совершенствованию таможенного контроля товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности.....	141
<i>Маглеева У.А.</i> Заверения об обстоятельствах: эволюция и правовая природа	145
<i>Матина Н.А.</i> Разработка рекомендаций по совершенствованию таможенных операций в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу ЕАЭС в международных почтовых отправлениях.....	149
<i>Медведев М.Ю.</i> Конкурентоспособность российской экономики как важнейший аспект стратегии национальной безопасности РФ.....	153
<i>Невьянцева В.А.</i> Комплаенс-функция в банках как способ противодействия развитию теневых экономических процессов	156
<i>Панарин Р.С.</i> Картель как угроза развития экономики.....	160
<i>Полякова Д.В., Гусейнова Э.А.</i> Правовые аспекты секьюритизации в Российской Федерации	163
<i>Пышкин Ю.В.,</i> Проблемы и перспективы развития экспортного контроля в ЕАЭС.....	167
<i>Солопова М.О.</i> Актуальные проблемы ввоза контрафактной продукции на территорию ЕАЭС.....	171
<i>Трусова Е.С.</i> Пути улучшения позиции Российской Федерации в рейтинге Всемирного банка «DOING BUSINESS» по показателю международная торговля.....	175

<i>Тугушев А.К.</i> Государственные реформы развития Дальнего Востока: аграрная реформа 1906 года и Закон о «дальневосточном гектаре» 2016 года.....	180
<i>Филина В.Г.</i> Юридический характер и защита правоотношений коммерческого найма путем обеспечения соблюдения интересов арендаторов/нанимателей в отношении лимитированных цен на аренду в качестве законодательно закрепленного «индекса арендной платы» в Германии	185
<i>Хоромский Д.С.</i> Инструменты и методы реализации политики импортозамещения в России.....	192
<i>Хуторов А.О.</i> Ужесточение комплаенс-контроля на международном уровне как средство возвращения капитала в Россию	196
<i>Юсупова Д.И.</i> Проблема независимости судей. Отечественный и зарубежный опыт	200

Часть 3

ПРАВО НА ТРУД В СОВРЕМЕННОМ МИРЕ

<i>Асанина Д.А.</i> Трудовое законодательство в Израиле	203
<i>Ваккасова Л.Р.</i> Трудовое законодательство Канады.....	216
<i>Володин Т.В.</i> Трудовое законодательство Швейцарии	224
<i>Манькова П.А.</i> Особенности регулирования труда работников, работающих у работодателей – физических лиц.....	229
<i>Павлов А.Ю.</i> Дисциплинарная, материальная и гражданско-правовая ответственность руководителей сельскохозяйственных организаций при трудовых правоотношениях	232

<i>Портнягина Ю.К.</i> Регулирование труда адвокатов в Российской Федерации.....	236
<i>Потапова Ю.С.</i> Особенности регулирования труда представителя единоличного исполнительного органа в компании.....	243
<i>Тагиев Э.А.</i> Особенности регулирования труда дистанционных работников.....	250
<i>Тохфатуллина А.А.</i> Особенности регулирования труда женщин и лиц с семейными обязанностями.....	259
<i>Хачатурова К.Г.</i> Стимулирование труда в России и зарубежных странах. История развития. Современность. Перспективы	266
<i>Ярыгина Т.А.</i> Особенности регулирования труда несовершеннолетних.....	274