

**МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО
ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ**

**ПРАВОВАЯ СИСТЕМА РОССИИ:
ИСТОРИЯ, СОВРЕМЕННОСТЬ,
ТЕНДЕНЦИИ РАЗВИТИЯ**

*Сборник материалов
VIII заочной всероссийской
научно-практической конференции*

Благовещенск 2021

УДК 34
ББК 67.0
П68

Рекомендовано ученым советом университета

Правовая система России: история, современность, тенденции развития. Сборник материалов VIII заочной всероссийской научно-практической конференции. – Благовещенск: АмГУ, 2021. – 230 с.

П68 Сборник материалов VIII заочной всероссийской научно-практической конференции адресован научным и педагогическим работникам, студентам и всем, кто интересуется проблемами юриспруденции.

Редакционная коллегия:

- | | |
|--|---|
| <i>Скоробогатова Оксана Викторовна</i>
(ответственный редактор) | – и. о. декана юридического факультета Амурского государственного университета, канд. юрид. наук, доцент |
| <i>Насырова Дарима Содномовна</i> | – заместитель заведующего кафедрой конституционного права Амурского государственного университета |
| <i>Зайцева Татьяна Анатольевна</i> | – заведующий кафедрой гражданского права Амурского государственного университета, канд. юрид. наук, доцент |
| <i>Кононкова Нина Васильевна</i> | – доцент кафедры теории и истории государства и права Амурского государственного университета, канд. истор. наук, доцент |
| <i>Титлина Елена Юрьевна</i> | – заведующий кафедрой теории и истории государства и права Амурского государственного университета, канд. полит. наук, доцент |
| <i>Бутенко Татьяна Павловна</i> | – и. о. заведующего кафедрой уголовного права Амурского государственного университета, канд. юрид. наук, доцент |

Работы публикуются в авторской редакции.

УДК 34
ББК 67.0

ISBN: 978-5-93493-363-1

DOI: 10.22250/LSR.2020

© Амурский государственный университет, 2021

© Коллектив авторов, 2021

СОДЕРЖАНИЕ

<i>Алексеевко П.Г., Швец А.В.</i> Правовое регулирование рабочего времени и времени отдыха в России	6
<i>Андреевко Н.Ю. Зайцева Т.А.</i> Особенности правового регулирования в период модернизации экономического базиса России в 90-е годы XX столетия	14
<i>Аралов У.Э.</i> научный руководитель: А.В. Умрихин Развитие главных органов государственного управления в России в период реформ Петра I	20
<i>Бутенко Т.П., Петайчук А.А.</i> Общественное воздействие как средство исправления осужденных: ожидание и реальность	28
<i>Ефремова А.Е., Зайцева Т.А.</i> Тенденции развития российского права	34
<i>Кадыханова С.А.</i> Как обстоит дело с банковской тайной?	40
<i>Кокамбо Ю.Д., Скоробогатова О.В.</i> Особенности защиты процессуальных прав лиц, находящихся в пенитенциарных учреждениях в условиях распространения короновирусной инфекции	53
<i>Кора Н.А.</i> Харассмент в сфере труда	60
<i>Кролевецкий А.А.</i> научный руководитель: Зайцева Т.А. Начальные этапы формирования института высшего должностного лица субъекта Российской Федерации на примере Амурской области (1991 – 1995 гг.)	69
<i>Кулакова В.А.</i> Организованная преступность и деяние, предусмотренное статьёй 210.1 уголовного кодекса Российской Федерации	80

<i>Куляскина И.Ю.</i> Воззрения С.Л. Франка на природу, сущность и функции права	93
<i>Максимова Т.В.</i> Научный руководитель: Зайцева Т.А. «Регуляторная гильотина» как способ реформирования контрольно-надзорной деятельности	105
<i>Мальшев Д.В.</i> Научный руководитель: Скоробогатова О. В. К вопросу о военно-судебной реформе во второй половине XIX века	113
<i>Маричева, О.В., Кононкова Н.В.</i> К вопросу о систематизации антикоррупционного законодательства	123
<i>Маричева, О.В., Максимова В.В.</i> Некоторые проблемы ответственности депутата регионального парламента за коррупционные правонарушения	130
<i>Мулькова Е.Ю., Птахина И.Г.</i> Формирование и становление института приобретательной давности, как основания возникновения права собственности на земельные участки	136
<i>Насырова Д.С.</i> Конфликт интересов на государственной и муниципальной службе: некоторые проблемы теории и правоприменения	145
<i>Рудакова А.Н.</i> Научный руководитель: Скоробогатова О.В. Историко – правовой анализ реализации принципа гендерного равенства в России и Франции	154
<i>Смолин Б. А.</i> Научный руководитель: Кононкова Н. В. Проблемы применения смертной казни в России	162
<i>Титлина Е.Ю.</i> Идеология в России: pro и contra (к вопросу о необходимости идеологии для современной России)	168

<i>Тихонова В. В.</i> Научный руководитель: Скоробогатова О.В. Проблемы правовой регламентации оперативно-розыскной деятельности в истории России	176
<i>Умрихин А.В.</i> Особенности правового статуса военного губернатора на Дальнем Во- стоке России во второй половине XIX в. (на примере губернатора Амур- ской области)	186
<i>Чаниева М. М.</i> Научный руководитель: Альбеева А. Ю. Создание следственных подразделений во главе со следственным отде- лом главного управления милиции МВД СССР	195
<i>Шагжиев А.С.</i> Научный руководитель: Умрихин А.В. Некоторые особенности становления вещного права на Руси IX-X века	200
<i>Швец А.В., Гайдук В.А.</i> Эвтаназия как предложение в совершенствовании законодательства Рос- сийской Федерации	206
<i>Юркова А.С.</i> Научный руководитель: Малышок И.Г. Использование объектов интеллектуальной собственности в рекламе	222
Сведения об авторах	228

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РАБОЧЕГО ВРЕМЕНИ И ВРЕМЕНИ ОТДЫХА В РОССИИ

Алексеевко П.Г. - доцент кафедры гражданского права кандидат юридических наук, доцент

Швец А. В. - доцент кафедры гражданского права, кандидат юридических наук

Амурский государственный университет, Благовещенск

LEGAL REGULATION OF WORKING AND REST TIME IN RUSSIA

Alekseenko P. G. - associate Professor of the Department of Civil Law, Candidate of Legal Sciences (PhD in law), Associate Professor

Shvets A. V.h - associate Professor of the Department of civil law Candidate of Legal Sciences (PhD in law)

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.1

Представляется, что время труда и время отдыха взаимосвязаны, они являются двумя сторонами единого целого. У человека существуют две ипостаси: время, затраченное на осуществление трудовой деятельности, плавно перетекает во время отдыха и наоборот, другой промежуточной инстанции между этими явлениями не существует. Таким образом, за окончанием работы всегда следует отдых, и каждый отдых заканчивается тогда когда человек приступает к выполнению работы. Так было всегда, есть и будет всегда - вечный круговорот в жизни человека. Наиболее значимо этот феномен находит свое выражение в трудовых отношениях, поскольку здесь время труда и отдыха, в отличие от иной деятельности, регламентируется трудовым правом и именуется теперь уже рабочим временем и временем отдыха.

Время труда и отдыха в прошлом нашей страны трактовалось по разному.

По КЗоТ РСФСР 1918 года продолжительность нормального ра-

бочего времени каждого трудящегося не могло превышать 8 дневных и 7 ночных часов.

Всем трудящимся должен быть предоставлен еженедельный непрерывный отдых продолжительностью не менее 42 часов.

Накануне дней отдыха нормальный рабочий день сокращался на 2 часа.

Всем трудящимся, проработавшим непрерывно не менее 6 месяцев, независимо от того, производилась ли работа в одном и том же или в различных предприятиях, должен быть предоставлен двухнедельный отпуск, а проработавшим не менее одного года - месячный отпуск.

Большинство норм данного института перекликаются с нормами ныне действующего трудового кодекса.

Как достижение трудового права в данном законе закреплена 8-ми часовая рабочая неделя за что трудящиеся боролись многие предшествующие годы. Установлен запрет на сверхурочную работу, а случаи, когда и на каких условиях работники могли быть привлечены к сверхурочной работе, прямо указаны в законе.

Вместе с тем, вызывают недоумение нормы о вычетах из заработной платы работников сумм, полученных ими в результате выполнения оплачиваемой работы в период отпуска.

Что касается времени отдыха, то при перечислении их видов не обозначен ежедневный отдых (по всей видимости как сам собой разумеющийся), здесь также не указано количество рабочих дней в неделю.

В КЗоТ РСФСР 1922 года основными нормами, регулирующими рабочее время и время отдыха была установлена продолжительность нормального рабочего времени, которая не может превышать восьми часов.

Работа сверх нормального рабочего времени (сверхурочная работа), как правило, не допускалась.

Накануне дней отдыха и праздничных дней длительность рабочего дня не должна была превышать шести часов, причем эти дни оплачивались, как за полный рабочий день.

Всем лицам, работающим по найму, проработавшим не менее 5 с половиной месяцев, предоставлялся один раз в году очередной отпуск продолжительность не менее двух недель. Для лиц, не достигших возраста 18 лет, продолжительность очередного отпуска должна быть не менее одного месяца.

Лицам, работающим в особо вредных и опасных предприятиях, предоставлялись, кроме основного, дополнительный отпуск, сроком не менее двух недель.

Воспрещалось непредоставление, а равно замена денежной компенсацией дополнительных отпусков, а также очередных отпусков несовершеннолетним.

В рассматриваемом институте в основном воспроизводились нормы прежнего кодекса, однако более подробно регламентируются вопросы продолжительности рабочего времени и времени отдыха. Устанавливаются ограничения продолжительности рабочего времени для отдельных категорий работников, установлены запреты на использование труда лиц, не достигших 18 лет. Вместе с тем, имеется существенное отступление от ранее действовавшего кодекса. По отношению к трудовому закону 1918 года ежегодный отпуск сокращен от одного месяца до двух недель.

По КЗоТ РСФСР 1971 года время труда и отдыха нормальная продолжительность рабочего времени не могла превышать 41 часа в неделю. Сокращенная продолжительность рабочего времени для работников моложе 18 лет: в возрасте от 16 до 18 лет 36 часов, а в возрасте от 15 до 16 лет - 24 часа в неделю. Для работников, занятых на работах с вредными условиями труда - не более 36 часов в неделю.

Для рабочих и служащих устанавливалась пятидневная рабочая неделя с двумя выходными днями. На тех предприятиях, где по характеру производства и условиям работы введение пятидневной рабочей недели нецелесообразно, устанавливается шестидневная рабочая неделя с одним выходным днем.

По соглашению между рабочим, служащим и администрацией может устанавливаться как неполный рабочий день или неполная рабочая неделя. По просьбе беременной женщины, женщины, имеющей ребенка в возрасте до восьми лет или осуществляющей уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением, администрация обязана устанавливать ей неполный рабочий день или неполную рабочую неделю.

На непрерывно действующих предприятиях, а также на отдельных производственных участках, где по условиям производства не может быть соблюдена установленная для данной категории работников ежедневная или еженедельная продолжительность рабочего времени, допускалось введение суммированного рабочего времени с тем, чтобы продолжительность рабочего времени за учетный период не превышала нормального числа рабочих часов.

Сверхурочные работы, как правило, не допускались. Администрация могла применять сверхурочные работы только в исключительных случаях. К сверхурочным работам не допускались: беременные женщины и женщины, имеющие детей в возрасте до двух лет, работники в возрасте до 18 лет, работники, обучающиеся в учебных заведениях в дни занятий.

Женщины, имеющие детей в возрасте от двух до восьми лет, инвалиды могли привлекаться к сверхурочным работам только с их согласия, причем инвалиды лишь при условиях, если такие работы им не запрещены медицинскими рекомендациями.

Рабочим и служащим предоставлялся перерыв для отдыха и питания продолжительностью не более двух часов. Перерыв не включался в рабочее время и использовался по усмотрению трудящегося. Перерыв для отдыха и питания должен предоставляться, как правило, через четыре часа после начала работы. На тех работах, где по условиям производства перерыв установить нельзя, рабочему или служащему должна быть предоставлена возможность приема пищи в течение рабочего времени.

При пятидневной рабочей неделе трудящимся предоставляется два выходных дня в неделю, при шестидневной рабочей неделе один выходной день.

Продолжительность еженедельного непрерывного отдыха должна быть не менее 42 часов.

Всем рабочим и служащим предоставляется ежегодный отпуск с сохранением места работы (должности) и среднего заработка продолжительностью не менее 15 рабочих дней с постепенным переходом предоставления отпуска большей продолжительности. Рабочим и служащим моложе 18 лет ежегодный отпуск предоставлялся продолжительностью один календарный месяц.

Ежегодные дополнительные отпуска предоставляются:

- 1) рабочим и служащим, занятым на работах с вредными условиями труда;
- 2) рабочим и служащим, занятым в отдельных отраслях народного хозяйства, имеющим продолжительный стаж работы на одном предприятии;
- 3) работникам с ненормированным рабочим днем;
- 4) рабочим и служащим, работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях.

По семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам

рабочему или служащему может быть предоставлен отпуск без сохранения заработной платы.

Подводя итог рассмотрению данного института следует отметить, что здесь нормальная продолжительность рабочего времени установлена уже не дневной продолжительности рабочего времени, а рабочего времени в течении недели и составляет 41 час. Остальные нормы в основном сохранились, в том числе и пятнадцатидневный отпуск.

В Трудовом кодексе РФ 2001 года основные нормы и правила, регулирующие отношения, связанные с установлением рабочего времени и времени отдыха, законодателем изложены в разделах четвертом и пятом следующим образом.

Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю. Сокращенная продолжительность рабочего времени устанавливается:

- для работников в возрасте до 16 лет не более 24 час в неделю;
- для работников в возрасте от 16 до 18 лет - не более 35 часов в неделю;
- для работников, являющихся инвалидами 1 или 2 группы - не более 35 часов в неделю;
- для работников, условия труда на которых отнесены к вредным или опасным - не более 36 часов в неделю.

По соглашению между работником и работодателем могут устанавливаться неполный рабочий день или неполная рабочая неделя. Работодатель обязан установить неполный рабочий день или неполную рабочую неделю по просьбе беременной женщины, одного из родителей, имеющего ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка инвалида в возрасте до восемнадцати лет), а также лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением. Работа на условиях неполного рабочего времени не влечет для работни-

ков каких либо ограничений продолжительности ежегодного отпуска, исчисления трудового стажа и других трудовых прав.

Время отдыха работников ТК РФ 2001 года регламентируется по пяти позициям:

- перерывы в течение рабочего дня для отдыха и питания продолжительностью не менее 30 минут и не более 2 часов, а также специальные перерывы;

- ежедневный (междусменный) отдых;
- выходные дни (еженедельный непрерывный отдых);
- нерабочие праздничные дни;
- отпуска

Ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска для отдельных категорий работников в зависимости от характера и условий выполняемой работы, а также отпуска без сохранения заработной платы предоставляемый по соглашению сторон).

Работа в выходные и нерабочие праздничные дни, как правило, запрещается. В случае необходимости привлечение работников к выполнению работы в выходные и нерабочие праздничные дни производится только с их письменного согласия. Указаны также случаи привлечения работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни без их согласия.

Продолжительность ежегодного основного оплачиваемого отпуска составляет 28 календарных дней. Кроме того, для отдельных категорий работников, чья трудовая деятельность связана с отклонениями от нормальных условий труда, предусмотрены дополнительные оплачиваемые отпуска аналогично отпускам, предусмотренным КЗоТ РСФСР 1922 года и КЗоТ РСФСР 1971 года.

В основном нормы данного института повторяют нормы кодекса 1971 года за исключением продолжительности рабочей недели, которая

составляет 40 часов.

Мы могли бы сделать вывод о том, что институт рабочего времени и времени отдыха в России отрегулирован окончательно, однако и в наши дни не смолкают дискуссии по вопросам сочетания времени труда и времени отдыха. Так, например, в одном из своих телевизионных интервью экс-Председатель правительства РФ Медведев высказал мысль о необходимости введения в стране четырехдневной рабочей недели, а председатель союза промышленников и предпринимателей России Прохоров напротив посчитал правильным введение двенадцати часового рабочего дня. Таким образом, феномен рабочего времени до настоящего времени остается загадочным и непредсказуемым, требующим профессиональной дискуссии и комплексной проработки, в том числе правовой.

**ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В
ПЕРИОД МОДЕРНИЗАЦИИ ЭКОНОМИЧЕСКОГО БАЗИСА
РОССИИ В 90-Е ГОДЫ XX СТОЛЕТИЯ**

Андрееенко Н.Ю., магистрант

Зайцева Т.А., кандидат юридических наук, доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

**FEATURES OF LEGAL REGULATION IN THE PERIOD OF
MODERNIZATION OF THE ECONOMIC BASIS OF RUSSIA IN
THE 90S OF THE XX CENTURY**

Andreenko N.Y., master student

Zaitseva T.A., Candidate of Juridical Sciences, Associate Professor

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.2

Актуальность данной темы обусловлена современными проблемами правового регулирования при изменении государственными деятелями экономических стратегий. Динамичность и *непредсказуемость* экономической обстановки влечет за собой изменение правового регулирования сложившихся экономических отношений, на которые, в свою очередь, во многом влияет результат решения государством экономических задач.

Правовое регулирование – это динамичный инструмент, с помощью которого государство воздействует на правовые, экономические и социальные изменения в определенной исторической эпохе с помощью норм права.

С развитием государства, изменением политической обстановки на внутренней и международной арене, модернизацией информационных систем, внедрением научных разработок в практическое применение изменяются и создаются нормы права, как ответная реакция на раз-

вивающиеся исторические события.¹ Данный процесс имеет двухстороннее взаимодействие. Изменение в любой из государственных сфер управления влечет за собой изменение норм прав. В свою очередь, нормы права, регулируя ту или иную сферу, оказывают существенное влияние на эффективность достигаемого результата.

Следует отметить, что одну и ту же цель различные государства могут достигнуть посредством абсолютно разных нормативно-правовых актов, так как каждое государство имеет свой определенный экономический уровень, уровень интеграционного взаимодействия с ведущими странами мира, национальное содержание, духовные ценности, законодательство и бюджет. Практическое осуществление правового регулирования достигается с помощью способов правового регулирования - выраженные в нормах права пути определения прав и обязанностей. Основные способы правового регулирования - запрет, обязывание, дозволение.

Правовое регулирование оказывает существенное влияние на реализацию как политической, так и экономической, идеологической и других функций и должно способствовать эффективной реализации поставленных государством целей и задач.² Предлагаю рассмотреть данное взаимодействие в ретроспективе. Так как стратегия воздействия государства на экономические отношения определяется на основании общественных потребностей, а также зависят от места того или иного государства на международной политической и экономической арене, наиболее наглядным и показательным будет период перехода российской экономики от командной к рыночной. Правовые изменения в 90-е годы XX столетия показали, что практическая реализация того или ино-

¹ Сырых В.М. Теория государства и права: учебник для вузов. 6-изд., перераб. и доп. М.: ЗАО Юстицинформ, 2012. С. 28.

² Морозова Л.А. Теория государства и права: учебник. М.: Юрист, 2002. С. 14.

го нормативно-правового акта не всегда носит созидательный характер, так как новое создается не только модернизацией существующего, но и разрушением обыденного, иногда стабильного и даже достаточно эффективного государственного устройства.

Без правовой основы невозможно эффективно реализовать ни одну экономическую реформу. Например, в период переходной экономики, реализация цели государственных деятелей была бы невозможна без правовых изменений. Таким образом, для реализации нового экономического базиса в советском государстве, необходимо было обеспечить и его правовую реализацию. И именно для правового обеспечения задуманных экономических реформ был издан Закон СССР «Об индивидуальной трудовой деятельности». Целью данного закона стала задача обеспечения потребностей общества в товарах и услугах, при этом особое внимание уделялось недопущению использования наемного труда с целью получения нетрудовых доходов. Но в данном законе не учитывалось обеспечение индивидуальных видов трудовой деятельности правовыми гарантиями, а также не была учтена защита прав потребителей. Как следствие, в суды стало поступать огромное количество гражданских дел из-за неэффективной реализации норм закона СССР «Об индивидуальной трудовой деятельности».³ Проблема недоработок законодательства актуальна и на сегодняшний день, так как составляя основные положения какого-либо закона, законодатель может предвидеть только ожидаемую реакцию населения. Фактическое же развитие дел обычно принимает неожиданный ход, так как язык закона может трактоваться разными юристами по-разному, а от исходной интерпретации и толкования закона, зависит конечный результат дела.

Именно по этой причине 26 декабря 1989 году было принято по-

³ Обзор некоторых вопросов судебной практики по делам, вытекающим из кооперативных и арендных отношений // Бюл. Верхов. Суда РСФСР. 1990. № 4.

становление Пленума Верховного Суда РСФСР № 9 «О практике рассмотрения судами РСФСР дел по спорам, связанным с обслуживанием населения». В нем особо подчеркнуто обращалось внимание на то, что правоприменительные органы неправильно определяют характер возникающих правоотношений, и как следствие руководствуются нормативными актами, не регламентирующими данный вид правовых отношений.

В 1988 году был издан закон «О кооперации», который регламентировал относительную независимость и самостоятельность таких гражданско-правовых институтов, как производственные кооперативы.⁴ Теперь владельцы производственных кооперативов могли сдавать имеющиеся у них средства производства в аренду, а также обладали независимостью в области хозяйственных расчетов. Но эффективное обеспечение реализации методов правового регулирования было опять же ограничено. Исполнительные комитеты местных советов, пользуясь своим исключительным правом принимать решение о прекращении деятельности и ликвидации производственного кооператива, пользовались данным правом, игнорируя приоритетные нормы союзного законодательства, которые регламентировали гарантию защиты прав кооператива. Парадоксально, но иногда успешной реализации одного нормативно-правового акта может мешать реализация другого нормативно-правового закона.⁵

Продуктивному осуществлению правового регулирования в рамках перехода от административно-командной к рыночной экономике препятствовала и политическая обстановка на внутренней арене. В связи с поспешностью принятия законов, недоработки обнаруживались уже

⁴ Курикова С.В. Исторические этапы создания предпринимательских (хозяйственных) объединений в России // Вестник Тюменского государственного университета. 2008. № 2 (86). С. 214.

⁵ Карпов А.В. Результаты правового анализа проблем эволюции государственной собственности в России при переходе к рыночной экономике // Бухгалтер и закон. 2006. № 2 (86). С. 5.

после его правового применения на практике. Из-за «войны законодателей», а именно Верховного Совета РСФСР и союзного парламента поспешно был издан Закон РСФСР от 24.12.1990 N 443-1 "О собственности в РСФСР". Данный закон регламентировал децентрализацию государственной власти в области монополии на основные средства производства.⁶ Теперь средства производства стали «достоянием народа», так как осуществить переход к рыночным отношениям без перехода к частной собственности было невозможно. Однако, при этом, земля оставалась под эгидой государства. В ответ на данный парадокс был издан Закон «О земельной реформе», который как раз регламентировал разделение средств производства на две формы собственности: государственную и частную.

В 90-е годы XX столетия проблемой эффективного правового регулирования стало и кардинально разное интерпретирование постановления Верховного Совета СССР «О концепции перехода к регулируемой рыночной экономике в СССР». В данном постановлении Верховным Советам союзных республик была предоставлена свобода определения концепции перехода к регулируемой рыночной экономике, что повлекло за собой противоречия в применении данного постановления на республиканских сессиях.

Подводя итог, стоит отметить, что правовое регулирование, которое контролирует экономические отношения с помощью нормативно-правовых актов в каждом государстве играет огромную роль при изменении экономической, политической и социальной обстановки на внутренней и международной арене. Без изменения законодательной основы, успешное достижение, в частности экономической стратегий, просто невозможно. Однако при принятии новых нормативно-правовых ак-

⁶ Закон РСФСР «О собственности в РСФСР» от 24.12.1990г. № 443-1-ФЗ (в ред. от 24.06.1992) // М., 1990. Ст. 2.

тов, ожидаемый экономический эффект может быть не достигнут, так как существуют непредвиденные факторы, влияющие на результат внедрения закона в практическое применение.

РАЗВИТИЕ ГЛАВНЫХ ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОГО УПРАВЛЕНИЯ В РОССИИ В ПЕРИОД РЕФОРМ ПЕТРА I

Аралов У.Э., магистрант

Научный руководитель: А.В. Умрихин, кандидат исторических наук,
доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

DEVELOPMENT OF THE MAIN BODIES OF THE STATE GOVERNANCE IN RUSSIA DURING PETER'S I REFORMS

Aralov U.E., master's student

Scientific adviser: A.V.Umrikhin, Candidate of historical Sciences, Associate
Professor

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.3

Первая четверть XVIII века в истории российской государственности имеет важное значение. В этот исторический период были проведены реформы, затронувшие все стороны жизни российского общества и повлиявшие на его дальнейшее экономическое, политическое развитие. Эти преобразования имели значимое воздействие на последующий исторический процесс в российском государстве. Реформы внутренней и внешней политики, проведенные Петром I в это время, изменили Московское царство, превратив его в сильную империю.

Среди реформаторских преобразований Петра I следует выделить перестройку системы центральных органов государственного управления России, проводимую в первой четверти XVIII века. Эти преобразования заложили основу становления регулярного абсолютистского государства, с развитой системой бюрократического аппарата.

Создание новой централизованной административно – бюрократической системы в России было вызвано объективной необходимостью перестроить аппарат управления государством под новые реалии, при-

вести его в соответствие с новыми изменениями государственного строя. Изъяны старой приказной система государственного управления тормозили дальнейшее развитие государственности.

В первой четверти XVIII века Россия переживала системный кризис. Этот кризис был вызван несоответствием патриархальных политических институтов власти и управления новым внешним и внутренним задачам государства, превращающегося в империю. Старая московская системы управления не соответствовала новым условиям развития государства с зарождающимися буржуазными отношениями и абсолютистской властью монарха.

Самодержавная власть царя достигла высокой степени централизации, но государственная система управления по-прежнему основывалась на принципе царских поручений. В приказной системе управления Московским государством под властью одного лица находилось несколько учреждений-приказов. Функции и компетенции приказов часто дублировались, не было четкости в их организации и деятельности. Неоднократные попытки упорядочить и упростить приказную систему управления были безрезультатны, т.к. не меняли сути этих учреждений, объединение нескольких приказов носило формальный характер. Дальнейшее развитие государственности было затруднено из-за такого состояния управления.

Деятельность Петра I по реформированию центральных органов управления условно делят на два периода: 1)1695 – 1715 гг., 2)1715 – 1725гг.

Отличительная черта реформ первого периода (1695–1715гг.) заключается в том, что они были обусловлены внешними задачами, в частности нуждами ведения Северной войны. Для успешного решения этих задача было необходимо создать новую армию, флот, промышленность, налоговую систему и пр. Осуществить столь масштабные задачи

в российских условиях было возможно имея политическое обеспечение — эффективную и предельно централизованную систему государственного управления. Поэтому важное место в реформах этого периода занимает переустройство центрального органа управления государством. Таким вновь созданным органом стал Сенат, учрежденный в 1711 году.

Во второй период (1715–1725 гг.) была продолжена перестройка системы государственного управления. Были созданы новые центральные учреждения государственного управления – Коллегии.

Придя к власти в 1689 г., Петр унаследовал традиционную систему управления XVII века с Боярской думой и приказами как центральными учреждениями. Являясь узким сословным органом, Боярская дума, постепенно теряя свою роль в управлении по мере усиления власти царя, в начале XVIII века была упразднена. Ее функции стала выполнять «консилия министров» - совет начальников важнейших правительственных ведомств. В деятельности данного органа уже видны элементы бюрократизации управления - режим работы, строгое распределение обязанностей, введение регламентированного делопроизводства.¹

Продолжая реформирование центрального аппарата управления, в 1711 г. Петр I учредил Правительствующий Сенат - высший орган управления. Создавался Сенат сначала как временный орган, который был призван управлять государством на время отлучек Императора. Однако со временем роль и полномочия его возрастают.

Компетенция Сената была достаточно широкой. Он ведал внутреннегосударственными и внешнеполитическими вопросами. Ему вменялись судебные, налоговые, финансовые, контрольные функции. Сенат получили право издавать указы общегосударственного значения, стал высшей судебной-апелляционной инстанцией, органом надзора над судами.

¹ *Анисимов Е.В.* Время петровских реформ. Л.: Лениздат, 1989.

Структура Сената была достаточно простой. Формировалась она не сразу, а в течение нескольких лет. В Сенат входили:

-Присутствие, состоявшее из нескольких доверенных лиц Императора. Петр I сам назначал сенаторов. На общих собраниях членов присутствия принимались коллегиальные решения;

-Канцелярия. В компетенцию которой входило делопроизводство;

-Разрядный стол. В ведение которого были дела дворян;

-Расправная палата. В компетенцию которой входило расследование служебных преступлений. Позже она выполняла функции апелляционной инстанции при рассмотрении дел местных судов и администрации.²

При Сенате учреждались должности: фискалов для выявления взяточничества и хищений среди должностных лиц, генерал-прокурора для надзора за деятельностью Сената и всех учреждений (Указ от 27 апреля 1722г.), рекетмейстера (принятие жалоб и апелляций) (Указ от 12 января 1721 г.). В 1718 г. в состав Сената вводятся все президенты новых учреждений – коллегий (Указ от 12 декабря 1718 г.).

Окончательно структура Сената при Петре I устанавливалась Указом от 27 апреля 1722 г.³ Но после смерти Петра I, начиная с 1730 года эта структура неоднократно менялась, а значение Сената в системе государственного управления уменьшалось.

Следующий этап реформирования системы центрального государственного управления приходится на 1718-1722 гг., когда последовало преобразование сложной системы приказного управления страной. Вместо нескольких десятков приказов учреждался новый институт коллегий. Считается, что при их создании Петр I взял за образец устройство

² Анисимов Е. В. Государственные преобразования и самодержавие Петра Великого. Л,1997.

³ Полное собрание законов Российской империи (ПСЗРИ). 1-е изд. Т. VI. № 3978 и 3979.

шведских органов центрального управления.⁴ Образование коллегий началось после издания в 1717 году Указа «О штате коллегий и о времени открытия оных».⁵ В этом же году был принят указ, учредивший девять коллегий. В дальнейшем, в течение 1718-1722 гг. число коллегий увеличилось до 13.

Для каждой коллегии законодательно была определена сфера деятельности. Коллегия иностранных дел занималась международными отношениями, Камер-коллегия ведала сбором налогов и формированием государственного бюджета, Юстиц-коллегия ведала судопроизводством, Ревизион-коллегия контролировала исполнение бюджета, Военная коллегия управляла сухопутными вооруженными силами, Адмиралтейская занималась управлением флота, Коммерц-коллегия ведала торговлей, Штатс-контор коллегия управляла расходами бюджета государства, в подчинении Берг коллегии была металлургическая промышленность, а Мануфактур-коллегии вся промышленность, Вотчинная коллегия занималась дворянским землевладением.⁶ На правах коллегии существовал Главный магистрат, в подчинении которого было управление городами. Своеобразной коллегией стал Синод, так называемая Духовная коллегия, созданная в 1721 г. для управления церковными делами. Наблюдать и контролировать за деятельностью Синода было поручено специальному государственному чиновнику – обер-прокурору. Таким образом, решился вопрос взаимоотношения церкви и государства, долгие годы остававшийся открытым. Управление церковью стало всецело государственной функцией, церковь оказалась подчинена государству.

Следует отметить, что созданные центральные учреждения, впер-

⁴ *Исаев М.А.* История российского государства и права. М., 2012.

⁵ ПСЗРИ. 1-е изд. Т. V. № 3129.

⁶ История России: учебник / А.С. Орлов, В.А. Георгиев, Н.Г. Георгиева, Т.А. Сивохина. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2007.

вые в истории управления российского государства, получили задачу и полномочия по развитию торговли и промышленности, по управлению городами, поддержке дворянства, зарождающейся буржуазии.

Деятельность коллегий, их функции, структура регламентировались специальными нормативными актами – регламентами. Регламенты коллегий позднее, в 1720 году, были объединены в новый для России тип документа единый «Генеральный регламент всем коллегиям». В регламенте определялись должностные обязанности чиновников, порядок организации и деятельности всех структурных единиц коллегий.

Для контроля за деятельностью коллегий были учреждены должности фискалов, которые негласно осуществляли надзор за работой всех государственных учреждений.

Структура коллегий включала:

- Президента, возглавлявшего коллегию;
- Присутствие, состоявшее из вице-президента, четырех советников и четырех ассессоров;
- Канцелярию, выполнявшую функции делопроизводства. Канцелярия имела штат сотрудников, состав и функции которого определялись регламентами.
- Фискала, которому должностными обязанностями предписывалось надзирать за работой чиновников. Фискалы должны были контролировать соблюдение регламента и указов в деятельности коллегии.

В дальнейшем, после 1726 года структура коллегий подвергается изменениям.

Вопросы, входившие в компетенцию коллегии рассматривались по существу членами присутствия коллективно. Решения принимались голосованием, большинством голосов. Незначительные вопросы, в том числе технического, документационного характера могли решаться в канцелярском порядке.

Коллегиальная система отличалась от приказной более строгим распределением обязанностей, четкими, нормативно определенными должностными полномочиями. Коллегии улучшили организацию государственного управления, повысили эффективность деятельности административного аппарата. Способствовали, правда, лишь на первых порах, ограничению режима личной власти чиновников.

Но, несмотря на свои преимущества, коллегии, по-прежнему, сохраняли старый принцип объединения административных и судебных функций. Коллективный принцип принятия решений в коллегиях не был безупречен, т.к. должные лица, входившие в Присутствие, не обладали свободой мнения в принятии решений, а зависели от Императора и Сената. Порядок формирования Присутствия был установлен в Главном регламенте и предусматривал назначение Сенатом ассессоров и советников, Императором президента и вице-президента.

Новая система государственного управления, не смотря на её прогрессивный характер в начале XVIII века, после смерти Петра переживает значительные трудности. Не хватка грамотных чиновников, отсутствие института ответственности за принятые решения, запутанный механизм принятия решений и пр. привели к постепенным изменениям в деятельности коллегий, а со временем потери их значения, как главного аппарата управления государством. На смену коллегиям приходят министерства.

Подводя итог исследованию, можно сделать вывод о том, что реформа системы государственного управления, предпринятая Петром I, была вызвана потребностью в создании нового государственного аппарата, отвечавшего духу времени, способного эффективно осуществлять руководство абсолютистским государством. Происходившие в России на рубеже XVII-XVIII вв. процессы перерастания самодержавия в абсолютизм требовали серьезных преобразований государственного управ-

ления. Петр I, провозглашенный в 1721 году императором, стремился утвердить и закрепить свою абсолютную власть. И опорой этой власти монарха стал государственно-бюрократический аппарат, целиком зависящий от государя и беспрекословно ему подчинявшийся. Теперь место русского самодержавия XVII в. заняла чиновничье-дворянская монархия XVIII в.

ОБЩЕСТВЕННОЕ ВОЗДЕЙСТВИЕ КАК СРЕДСТВО ИСПРАВЛЕНИЯ ОСУЖДЕННЫХ: ОЖИДАНИЕ И РЕАЛЬНОСТЬ

Бутенко Т.П., кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры уголовного права Амурского государственного университета

Петайчук А.А., старший преподаватель кафедры уголовного права Амурского государственного университета

SOCIAL IMPACT AS A MEANS OF CORRECTING CONVICTS: EXPECTATION AND REALITY

Butenko T. P., candidate of law sciences, assistant professor assistant professor of the Criminal Law Department of the Amur State University, Blagoveshchensk

Petaychuk A. A., Senior Lecturer, Department of Criminal Law, Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.4

Когда речь заходит об общественном воздействии, всегда возникает проблема с уяснением данного понятия. В науке уголовно-исполнительного права долгое время не могли прийти к консенсусу относительно содержания названного средства исправления осужденных. Лишь в последние годы на страницах печати стали появляться суждения практиков и теоретиков относительно сущности общественного воздействия. В учебной литературе часто обходят этот вопрос стороной, ограничиваясь лишь поверхностным описанием. Отсутствие правового регулирования данного средства исправления является «белым пятном» в уголовно-исполнительном законодательстве.

Вместе с тем, общественное воздействие как основное средство исправления осужденных, наравне с другими, предусмотрено в ч. 2 ст. 9 Уголовно-исполнительного кодекса РФ (далее – УИК РФ). Основной посыл законодателя в плане закрепления данного средства в законе, видимо, был направлен на расширение коммуникации осужденных, сохранение социально-полезных связей, позитивного влияния на преступ-

ников через различные институты гражданского общества. Кроме того, в п. 61 Минимальных стандартных Правил обращения с заключенными сказано о том, что «в обращении с заключенными следует подчеркивать не их исключение из общества, а то обстоятельство, что они продолжают оставаться его членами, общественные организации следует поэтому привлекать всюду там, где это, возможно, к сотрудничеству с персоналом заведений в целях возвращения заключенных к жизни в обществе»¹.

Если обратить внимание на этимологическое значение термина «воздействие», то, например, С.И. Ожегов рассматривает его как «оказание влияния, ... стремление добиваться необходимого результата»². В социологии «общественное воздействие» рассматривается как выражение воздействия среды, инструмент социализации, удовлетворения социальных потребностей и социального регулирования³. Обобщая сказанное, можно подытожить, что воздействие – это своего рода влияние, которое ориентировано на изменение чего-либо, на подталкивание объекта в заданном направлении.

В настоящее время применение данного средства исправления осужденных осуществляется различными общественными объединениями, межгосударственными органами по защите прав и свобод человека, общественными наблюдательными комиссиями, депутатами, религиозными объединениями, попечительскими советами, родительскими комитетами и близкими родственниками. Как видно из текста закона, круг субъектов, вступающих в уголовно-исполнительные отношения, в контексте оказания общественного воздействия на осужденных, широк.

Содействие общественности (общественных объединений) в рабо-

¹ Минимальные стандартные Правила обращения с заключенными (Приняты в г. Женеве 30.08.1955). Международная защита прав и свобод человека. Сборник документов. М.: Юридическая литература, 1990. С. 290.

² Толковый словарь С.И. Ожегова [Электронный ресурс]. URL: [https:// dic.academic.ru](https://dic.academic.ru) (дата обращения 19.02.2021)

³ Социология: словарь. М., 1997. С. 103.

те учреждений и органов, исполняющих наказания, на практике приобретает разнообразные формы. Так, самое широкое распространение получила такая форма содействия, как оказание помощи в решении вопросов укрепления материально-технической базы исправительных учреждений, социальной защиты осужденных, членов их семей, трудового и бытового устройства осужденных при освобождении. Не принижая значимости данных мероприятий, тем не менее, думается, что это не совсем те вопросы, которыми должны заниматься представители общест-венности в процессе исполнения наказания. Исходя из того, что законодатель акцентировал внимание на важности общественного воздей-ствия в период отбывания наказания, а не после, необходимо конкрети-зировать сущность этого средства исправления.

Исправление осужденных - это формирование у них уважительно-го отношения к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и тради-циям человеческого общежития и стимулирование правопослушного поведения (ч. 1 ст. 9 УИК РФ). Закрепляя средства, с помощью которых можно сформировать обозначенное отношение у осужденных, надо по-нимать их целесообразность и значимость. После отбытия наказания осужденный возвращается в общество и сам выбирает тех людей и ор-ганизации, с которыми он будет взаимодействовать. Поэтому на этой стадии эффективность общественного воздействия уменьшается.

В период отбывания наказания в местах лишения свободы, как правило, не осужденный выбирает субъектов общественного воздей-ствия, а наоборот, различные общественные объединения и организации сами проявляют инициативу в плане посещения исправительных коло-ний. Исключение составляют ситуации, когда осужденный сам обраца-ется за помощью к субъектам уголовно-исполнительных правоотноше-ний. Но в этом случае уже приходится говорить не об оказании воздей-ствия на осужденных, а об оказании конкретной адресной помощи.

В ч. 3 ст. 23 УИК РФ закреплено, что общественные объединения оказывают содействие в работе учреждений и органов, исполняющих наказания, принимают участие в исправлении осужденных в формах и в порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации.

В частности, речь идет о Федеральном законе от 10.06.2008 № 76-ФЗ «Об общественном контроле за обеспечением прав человека в местах принудительного содержания и о содействии лицам, находящимся в местах принудительного содержания», где в ст. 21 сказано, что «общественные объединения, социально ориентированные некоммерческие организации *оказывают содействие* лицам, находящимся в местах принудительного содержания, в вопросах обеспечения благоприятных условий их содержания, создания условий для их адаптации к жизни в обществе». Кроме того, они *оказывают содействие* администрации учреждения, исполняющего наказания, в целях исправления осужденных к лишению свободы⁴.

Вместе с тем, «содействие» не совсем соотносится со смысловым значением «воздействия» (влияния). Получается, что общественные объединения и организации помогают сотрудникам уголовно-исполнительной системы в реализации других средств исправления, о которых говорится в ч. 2 ст. 9 УИК РФ.

Если проанализировать ст. 22 Федерального закона № 76-ФЗ, где перечислены основные формы содействия лицам, находящимся в местах принудительного содержания, то можно заключить, что все они ориентированы на усиление эффективности функционирования исправительных учреждений посредством нормативно закрепленной возмож-

⁴ Федеральный закон от 10.06.2008 № 76-ФЗ (ред. от 27.12.2018) «Об общественном контроле за обеспечением прав человека в местах принудительного содержания и о содействии лицам, находящимся в местах принудительного содержания» // Собрание законодательства РФ. 16.06.2008. № 24. Ст. 2789.

ности участия в различных мероприятиях и реализации прав осужденных. Фактически речь идет о выстраивании правовых отношений, которые возникают между общественными организациями и местами лишения свободы, а не между представителями общественности и осужденными, что, на наш взгляд, подменяет сущностное содержание общественного воздействия.

Проблема, отчасти, состоит в отсутствии правового регулирования в уголовно-исполнительном законодательстве термина «общественное воздействие» и его признаков. Это, в свою очередь, порождает разное понимание этого средства исправления правоприменителем. Попытки определения сущности данного термина встречаются нередко. Нам импонирует предложение В.И. Селиверстова, который с другими авторами разработал научно-теоретическую модель Общей части Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации. Сама модель представлена 67 нормами Общей части с их обоснованием. В ст. 32 «Общественное воздействие на осужденных» один из авторов – Попова Е.Э. предложила следующее определение: «общественное воздействие – это основанная на законодательстве Российской Федерации полезная деятельность институтов гражданского общества и граждан, осуществляемая субъектами общественного воздействия совместно с учреждениями и органами, исполняющими уголовные наказания и иные меры уголовно-правового характера, и направленная на обеспечение достижения цели исправления осужденных»⁵.

Безусловно, без участия сотрудников уголовно-исполнительной системы не представляется возможным организовать участие общественности в процессе исправления осужденных. С другой стороны, по-

⁵ Общая часть нового Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации: итоги и обоснования теоретического моделирования /под ред. д.ю.н. В.И. Селиверстова. М.: ИД «Юриспруденция», 2017. С. 114.

позиционируя данное средство в качестве основного и самостоятельного, надо понимать, что оно должно применяться напрямую к осужденному, а не через посредников в лице администрации исправительного учреждения.

Авторы данной статьи являются членами Общественного совета при УФСИН России по Амурской области. На очередном заседании был озвучен план мероприятий, в том числе и по посещению исправительных учреждений. Как правило, они приурочены к каким-либо знаменательным событиям или праздникам, а потому носят фрагментарный характер, осуществляются не на систематической основе. Думается, что пересмотр концептуальных положений, в том числе касающихся деятельности Общественного совета, поможет вывести на новый уровень понимание значимости и полезности посещений осужденных в период отбывания наказания с целью оказания «содействия» исправительным колониям и «воздействия» на осужденных с привитием им социально-полезных навыков и умений.

Таким образом, можно сделать вывод, что отсутствие алгоритма реализации общественного воздействия создает порочную практику извращенного понимания сущности данного средства исправления, в связи с чем возникла необходимость детализации не только его применения через определение признаков, содержания и субъектов воздействия, но и лингвистического анализа самого термина.

ТЕНДЕНЦИИ РАЗВИТИЯ РОССИЙСКОГО ПРАВА

Ефремова А.Е., магистрант

Т.А. Зайцева, кандидат юридических наук, доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

DEVELOPMENT TRENDS OF RUSSIAN LAW

Efremova A.E., master student

T.A. Zaitseva, Candidate of Juridical Sciences, Associate Professor

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.5

Право является одним из важнейших регуляторов общественных отношений. С изменением общественных отношений, их усложнением в обществе усиливается необходимость регулирования этих отношений с целью достижения состояния их упорядочивания в части соответствия их праву, то есть правопорядку, поэтому хотелось бы отметить особую роль права как регулятора общественных отношений в процессе увеличения демократизации общества¹. Международные тенденции оказывают существенное влияние и на развитие тенденций российского права. Сами по себе тенденции развития права – это его первостепенные направления развития и совершенствования. Прежде всего, они связаны с проводимыми реформами в таких сферах, как политическая, социальная, экономическая и т.д. Нельзя забывать и об основных процессах преобразования структуры, содержания права. Далее мы можем выделить следующие тенденции развития российского права по трём отдельным блокам.

Тенденции общего характера можно обозначить следующим образом.

В качестве одной из тенденций данного блока выступает приоритет

¹ Барзилова И.С. Тенденции развития российского права // Пробелы в российском законодательстве. 2018. № 5. С. 12–15.

личных прав человека над другими правами (экономические, социальные, права гражданина). Тут же можно уточнить, что мы имеем в виду «очеловечивание» содержания права, включающее появление такой системы права, где бы на первом месте фигурировал человек со своими правами и свободами. В действительности шаги в данном отношении были осуществлены в Декларации прав и свобод человека и гражданина, в Конституции РФ, Гражданском кодексе РФ и других нормативных актах. Одновременно с этим взаимоотношения государства и человека претерпевают уравнение по объему гарантий, прав, обязанностей в двустороннем порядке. Ещё одной тенденцией является преобразование методов правового регулирования, которое осуществляется следующим образом: происходит смещение от императивных методов к диспозитивным². Это влияет и на преобладающую степень дозволильного типа правового регулирования общественных отношений. Среди перечня тенденций общего характера можно отметить и то, что частное право, как область свободы и частной инициативы, продолжает возрастать и расширяться, совершенствуясь и преобразуясь. Здесь мы можем говорить о появлении узкопрофильных отраслей права по типу банковского, финансового, предпринимательского и т.п.

Конституция РФ и Федеративный договор совместно построили базис для стимулирования будущего развития субъектов федерации и органов местного самоуправления с правовой стороны – все это говорит о продолжающемся процессе децентрализации. Тем не менее, влияние федеральных органов власти по-прежнему остается главенствующим. В субсидиарном применении, аналогии закона и права происходят заметные изменения, особенно в области интеграции международных принципов и норм в отечественное право. Также можно сказать и о тенден-

² Куксин И.Н. Тенденции развития права в современных условиях // Проблемы современной науки и образования. 2016. № 20 (62). С. 62–66.

ции применения правовых основ стран-участниц международных организаций в информационном, экономическом, социальном пространстве, области борьбы с преступностью³. Процессы глобализации, интернационализации существенно изменяют российское право, способствуя универсализации права, регионализации права под влиянием международного права, т.е. государство выстраивает внутригосударственные отношения в соответствии с реалиями международной экономики, политики и т.д.

Таким образом, среди тенденций развития российского права общего характера на сегодняшний момент мы выделили следующие: возрастающий приоритет личных прав человека над другими правами; уравнивание прав, гарантий и обязанностей между человеком и государством; преобразование методов правового регулирования от императивных к диспозитивным; расширение частного права; процесс децентрализации органов власти с правовой точки зрения и наконец процессы глобализации и интернационализации в отношении международного права к отечественному.

Теперь подробнее остановимся на тенденциях по совершенствованию системы российского права.

Со временем невольно происходит процесс скопления большого количества нормативного материала, что впоследствии требует образования определенной системы по его упорядочиванию. В качестве тенденции мы можем обозначить повышающуюся степень унификации структурных элементов российского права по таким параметрам, как содержание, структура, объем и т.д. Появление определенной единой системы дает возможность наиболее благоприятному сотрудничеству раз-

³ Чувальникова А.С. Изменение логики правового регулирования как следствие современных тенденций в развитии права // Тенденции развития права в социокультурном пространстве. Жидковские чтения. 2018. С. 98–106.

личных блоков и институтов российского права. В дальнейшем подобные процессы способствуют образованию новых структурных блоков, отраслей и институтов, а также отделение их из уже имеющихся структурных составляющих в частные и узкоспециализированные⁴.

Следующей тенденцией является значительное возрастание степени регулирования права, вследствие чего создаются новые структурные объединения юридических норм в общей классификации, поскольку всеохватывающий характер остается преобладающим. Появление комплексных правовых образований коррелируется со степенью развития правовой системы и от ее отношений с другими сферами общественных отношений, совмещающими в себе нормативно-регулятивный порядок. В качестве тенденции мы можем отметить и развитие системы права по направлению к образованию автономности у своих первичных структурных составляющих (например, у тех же отраслей права). Зачастую они могут совместно образовывать структурные объединения или группировки для дальнейшего системного функционирования в решении возникающих проблем. Общество имеет фундаментальные потребности в своем развитии, образуя при этом соответствующие проблемы. Данные проблемы оправдывают стремление законодателя их урегулировать – что также является тенденцией по совершенствованию российского права. Законодатель стремится из общей системы права «вытянуть» те нормы, которые позволят наиболее эффективно разрешить ту или иную проблему.

Таким образом в блоке тенденций по совершенствованию системы российского права мы отметили следующие: повышение степени унификации структурных элементов российского права и развитие единой

⁴ *Гуцина О.О.* Современное состояние и тенденции развития российской правовой системы // Проблемы и перспективы развития экономики и управления. Материалы II Всероссийской научно-практической конференции. Анапский филиал ФГБОУ ВО «Московский педагогический государственный университет». 2017. С. 49–51.

системы; возрастание степени регулирования российского права; появление автономности структурных составляющих российского права; стремление законодателя урегулировать общественные проблемы соответствующими правовыми нормами из общего массива.

В области тенденций развития всей системы российского права следует выделять такие.

Здесь как тенденцию мы можем обозначить развитие системы российского права согласно Конституции РФ. В содержание данного процесса входит пересмотрение уже действующих законов и нормативных актов, впоследствии недействительные НПА отменяются, заменяются на что-то альтернативное и новое. Ещё одной тенденцией является стремление российского права быть всеохватывающим, что положительно влияет на более быстрое, действенное, а главное эффективное решение любых проблем. Происходит появление структуры системы права, вызванной разграничением полномочий между федерацией и субъектами РФ – это тоже является тенденцией и представляет собой структурирование системы российского права с учетом уровней власти и их полномочий.⁵

Таким образом, среди тенденций развития всей системы российского права на данный момент мы выделили: тенденцию развития системы российского права согласно Конституции РФ; стремление системы российского права быть всеохватывающей; структурирование системы российского права учитывает уровни власти РФ, их полномочия и автономность в некоторых вопросах.

Подводя общий итог, следует отметить, что в дополнение к обозначенным тенденциям развития российского права требуется создание возможностей для того, чтобы из совокупного числа действующих тен-

⁵ *Авакьян С.А.* Основные тенденции современного развития конституционного права // Конституционное и муниципальное право. 2017. №. 4. С. 3–7.

денций в российском праве главенствующей стала та, которая будет полно отвечать субъективным и объективным потребностям российского общества. Минимизация тенденций с отрицательным эффектом в совершенствовании отечественной правовой системы не может быть случайной, она должна носить системный характер. При этом правовая наука призвана сыграть важную роль в процессе создания путей и средств по преодолению негативных тенденций развития в системе российского права.

КАК ОБСТОИТ ДЕЛО С БАНКОВСКОЙ ТАЙНОЙ

Кадыханова С.А., старший преподаватель кафедры конституционного права

Амурский государственный университет, Благовещенск

WHAT IS STATE OF BANK SECRECY

Kadykhanova S.A., Senior Lecturer of the State law of the Law Department

Amur State University, Blagoveshcensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.6

«Банковская тайна — это сохранность секретности всех операций по вкладам и персональным данным клиентов банков. В России правовое регулирование отношений между лицами, имеющих связь с банковской тайной, регулируется ст. 857 ГК РФ и ст. 26 ФЗ от 02.12.1990 года № 395-1 «О банках и банковской деятельности».

Всем клиентам банков хочется, чтобы их банковские счета и остатки по ним оставались в секрете – и это вполне нормальное желание. Закон должен защищать информацию – банки не вправе ее разглашать, но есть исключения.

В России существует несколько видов тайны – например, коммерческая, налоговая, врачебная, адвокатская. Есть и банковская тайна, причем она достаточно конкретно прописана в Федеральном законе «О банках и банковской деятельности».

Так, закон определяет банковскую тайну как тайну об операциях, счетах и вкладах клиентов банков. Причем хранить банковскую тайну обязаны не только собственно банки, закон говорит о нескольких субъектах банковской тайны:

– кредитные организации (то есть банки и небанковские кредитные организации, вроде «Яндекс.Денег»);

- Банк России;
- Агентство по страхованию вкладов;
- аудиторские компании;
- Росфинмониторинг и органы валютного контроля;
- таможенные органы;
- операторы платежных систем, клиринговые центры;
- другие государственные органы.

То есть, все, кто имеет доступ к информации о счетах или операциях клиента банка, не имеют права разглашать эту информацию (за исключением ряда случаев). Исключения есть, и их достаточно много, например:

- данные по операциям и счетам ИП и организаций могут получать суды, Счетная палата, ФНС, Пенсионный фонд, Фонд социального страхования, ФССП, правоохранительные органы (по решению суда);
- данные по операциям и счетам физических лиц могут получать суды, ФССП, АСВ, правоохранительные органы (по решению суда);
- данные по операциям и счетам могут передаваться руководителям государственных органов, если они касаются проверки финансовых операций тех, кто претендует на государственные должности или уже на них работает.

Кроме того, в законе есть и другие исключения, например, информацию по счетам и вкладам клиента в случае его смерти получают его наследники и нотариус, данные о счетах исполнителя по государственному заказу может получить сам заказчик, а данные о счетах кандидатов на выборные должности может получать избирательная комиссия.

И если кто-то из тех, кто обязан соблюдать правила банковской

тайны, их нарушит (в том числе сотрудник органа государственной власти) – то прямо в законе прописывается, что он будет нести ответственность согласно законодательству, вплоть до полного возмещения ущерба, причиненного разглашением банковской тайны.

Другими словами, банковская тайна предполагает, что все участники к ней структуры обязаны хранить информацию о счетах и операциях клиентов в секрете, а передавать такие данные можно исключительно по запросу соответствующего органа власти (и часто – лишь по решению суда). А все остальные случаи разглашения такой информации – нарушение принципов банковской тайны.

Как обстоит дело с банковской тайной на практике и сегодня?

Банковская тайна очень важна, особенно для некоторых категорий клиентов. Например, недавно стало известно об очередном способе мошенничества – злоумышленники, пользуясь имеющейся информацией, получали от банков данные об остатках по счетам клиентов, а потом – обманывали клиентов, представляясь сотрудниками и выманивая данные для перевода денег на другие счета. То есть, даже информация об остатке по счету – уже секретна (хотя многие выбрасывают чеки возле банкоматов – где эти данные часто указаны), и закон ее защищает.

Правда, уровень защиты банковской тайны в России – не очень хороший. Так, регулярно из разных банков утекают данные о клиентах – причем это и паспортные данные, и номера телефонов, и данные о счетах, и даже кодовые секретные слова для доступа к счету. Все это – прямой путь к банковскому мошенничеству, которое в России все еще процветает.

Уже, сегодня в России перестает существовать такое понятие, как «банковская тайна». В Госдуму поступил на утверждение законопроект «Основные направления налоговой, бюджетной и таможенной политики на 2021–2023 гг.», который предоставит налоговым органам неограни-

ченный доступ к счетам россиян. По замыслу властей, пристальный налоговый контроль за всеми движениями на счетах граждан со стороны государства необходим для вывода экономики из тени. При этом власти уверяют, что нарушение банковской тайны никак не затронет добросовестных налогоплательщиков. Налоговая будет знать все о счетах россиян, налоговая начиная с 2021 года будет знать все о движении средств на счетах. Надо отметить, что и до сегодняшнего дня Федеральная налоговая служба имела довольно широкие полномочия, так как ФНС получала сведения об открытии и закрытии счетов и депозитов физлиц, индивидуальных предпринимателей и организаций.

С 1 апреля 2020 года налоговой стало известно об открытии и закрытии электронных кошельков. Но эту информацию ФНС была вправе запрашивать только в рамках камеральных проверок, причем запрос должен был быть мотивированным. Банки были обязаны по запросу налоговой службы предоставить справки о наличии у клиентов счетов, вкладов и остатках на них или операциях за конкретный период.

Теперь же новый закон позволит налоговой запрашивать данные о счетах россиян в банках безо всякого повода, в том числе без инициирования камеральной налоговой проверки. Надо сказать, что этого ведомство добивалось аж с 2000 года. Однако Минфин и Центробанк защищали банковскую тайну как основу банковской системы. Но теперь, когда в Правительство пришел бывший налоговик, это стало вполне реализуемо.

Итак, налоговая получила полный доступ к банковской тайне физических лиц, соответствующий закон подписали. По мнению экспертных изданий, тем самым власти сделали еще один уверенный шаг к превращению банковской системы в филиал в Федеральной налоговой службы. Как сообщает издание Finanz.ru закон вносит поправки в Налоговый кодекс, существенно расширяющие налоговым органам к банков-

ской тайне физических лиц.

Поправки в статью 86 НК РФ¹ обязывают банки предоставлять налоговой копии паспортов клиентов, копии доверенностей на распоряжении денежными средствами, копии договора на открытие счета и заявления на его закрытие, а также образцы подписей и оттиски печатей. ФНС также получит доступ ко всей информации и документам, которые в банк предоставляет клиент. Кроме того, кредитные организации будут обязаны раскрывать выгодоприобретателей по совершаемым операциям-как в отдельных случаях, так и за определенный период. На передачу сведений в налоговую банкам дается три дня с момента получения запроса. Также с 4 до 5 лет вырос срок обязательного хранения документов для налогового учета.

Поправки внесло в Думу правительство, они вошли в проект закона, который касался другого вопроса-налогового контроля за ценами и порядка заключения соглашений о ценообразовании для целей налогообложения.

Против инициативы выступал Минюст, писал «Интерфакс».» Не ясно, для каких целей налоговые органы наделяются правом запрашивать перечень имеющихся в распоряжении банка документов и сведений, поскольку в представленных материалах отсутствует аргументация вводимых проектом поправок положений»,-говорилось в заключении ведомства. Минфин в пояснительной записке к законопроекту уточнил, что поправки нужны для налогового контроля и исполнения международных обязательств РФ по обмену информацией в налоговых целях.

Давайте рассмотрим шире понятийный процесс «Банковской тайны» – привилегия цивилизованных стран.

¹ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ (ред. от 29.09.2019, с изм. от 31.10.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 29.10.2019) // Собрание законодательства РФ. 1998. № 31. Ст. 3824.

Хочу вам напомнить, что такое «банковская тайна», и приведу цитату из "Вики": Банковская тайна — юридический принцип в законодательствах некоторых государств мира, в соответствии с которым банки и иные кредитные организации защищают сведения о вкладах и счетах своих клиентов и корреспондентов, банковских операциях по счетам и сделках в интересах клиента, а также сведения клиентов, разглашение которых может нарушить право последних на неприкосновенность частной жизни.

В ряде государств мира под банковской тайной подразумевается то, что банки не имеют права предоставлять властям информацию о личных счетах своих клиентов (например, в случае возбуждения уголовного дела). Такое толкование термина характерно для таких государств, как, например, Швейцария, Сингапур, Люксембург, а также для офшорных зон либо офшорных банков, осуществляющих банковскую деятельность, в рамках добровольных или установленных законом положений о конфиденциальности.

Наша страна имеет правовую базу банковской тайны, которая закрепляется Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ², федеральным законом "О банках и банковской деятельности", стандарт ЦБР "Обеспечение информационной безопасности организаций банковской системы Российской Федерации" (принят и введен в действие распоряжением ЦБР от 18 ноября 2004 г. № Р-609) и др.

Рассмотрим ст. 26 федерального закона от 2 декабря 1990 г. № 395-1 "О банках и банковской деятельности"³, где четко прописано, что банковская тайна – это защищаемые банком и иными кредитными организациями сведения о вкладах своих клиентов и корреспондентов, бан-

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 18.03.2019, с изм. от 03.07.2019) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

³ Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 (ред. от 26.07.2019) «О банках и банковской деятельности» // Собрание законодательства РФ. 1996. № 6. Ст. 492.

ковских операциях по счетам и сделкам в интересах клиентов, а также иные сведения о клиентах, разглашение которых может нарушить право последних на неприкосновенность частной жизни.

Но для наших законотворцев, как мы много раз уже это наблюдали, закон не писан. Понятие «банковской тайны» в нашей стране после принятия законопроекта «Основные направления налоговой, бюджетной и таможенной политики на 2021–2023 гг.» будет утрачено полностью. Государство хочет знать о нас все, в том числе о наших деньгах.

Отмена «банковской тайны» так же отразится и на обычных людях. Правительство бывшего налогового Михаила Мишустина убеждает, что добросовестные налогоплательщики не пострадают от этой меры. Но если честно, я в этом сильно сомневаюсь.

Какую именно информацию о клиентах и по какой схеме смогут получать налоговики, в законопроекте не сказано. Под большим сомнением стоит вопрос о возможной утечке информации. Банк вряд ли передаст кому-то сведения о счете клиента. Налоговики тоже обязаны хранить тайну. Но будут ли они с учетом коррупции в российских ведомствах? Не случится ли так, что, допустим, сведения о счетах гражданина попадут к преступникам?

Отслеживая движение средств, налоговики, скорее всего, будут точно выхватывать людей и устраивать проверки. Но непонятно, как будут действовать сотрудники налоговой службы в случае, если сбережения были, например, скоплены относительно давно, а данных о честно заработанных деньгах у гражданина не осталось, хочу сказать о том, что контроль доходов в нашей стране почему-то совершенно не касается тех, кто зарабатывает в России и выводит за рубеж миллиарды долларов. По отношению к ним государственные ведомства гайки не закручивают, а наоборот им обнуляют налоги, отменяют отчетность и контроль за всеми доходами.

Хочется напомнить, что в действующем законодательстве Российской Федерации (далее- РФ) имеют место федеральные законы (далее-ФЗ), в которых упоминаются различные виды тайн, такие как, государственная, служебная, коммерческая, врачебная тайны и другие. При этом законодатель ни в одном из нормативных правовых актов не закрепит определения понятия «тайна», в связи с чем возникает ряд вопросов.

В данном контексте под тайной следует понимать не саму информацию, а ее особый правовой режим, который установлен федеральными законами РФ, а именно в ФЗ от 27.07.2006 № 149-ФЗ (ред. от 01.05.2019) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» законодатель закрепил такой правовой режим информации как «информация ограниченного доступа»⁴.

Одной из конституционных гарантий, которой наделен каждый гражданин России, является право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, прямо закрепленное в ч. 1 ст. 23 Конституции РФ⁵, правовом акте, являющемся базовым для всей правовой системы РФ.

К сведениям, составляющим банковскую тайну, законодатель отнес и сведения о клиенте. Что подразумевается под такими сведениями? В юридической литературе отмечается следующее. На сегодняшний день сложилась практика, что к сведениям о клиенте относится та информация, которая стала известна кредитной организации в результате заключения с лицом договора банковского счета или банковского вкла-

⁴ Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ (ред. от 01.05.2019) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // «Собрание законодательства РФ». 2006. 31 июля. № 31 (1 ч.). 3448.

⁵ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. 4398.

да. Такими сведениями являются фамилия, имя, отчество лица, его семейное положение, иные паспортные данные, и прочие подобные сведения. Причем, даже если в обычном гражданском обороте данные сведения о лице являются общедоступными и не составляют какой-либо тайны, то в данной ситуации они все равно будут подпадать под режим банковской тайны, так как они стали известны кредитной организации в связи с осуществлением ею своих профессиональных обязанностей.

Изучив и проанализировав перечень сведений, отнесенных законодателем к информации, составляющей банковскую тайну, можно отметить, что институт банковской тайны должен быть более точно и подробно урегулирован законодательством для того, чтобы:

а) не допустить включения в него такой информации, которая так или иначе необходима при нормальном гражданском обороте в повседневной жизни и поэтому должна быть общедоступна;

б) и, наоборот, та информация, доступ к которой ограничен законом, не стала открытой для всеобщего доступа ввиду неопределенности в правовом статусе этой информации.

Это очень важно, так как за разглашение таких сведений законодательством установлена ответственность, в том числе и уголовная, ведь государство призвано обеспечить гарантию защиты прав и законных интересов своих граждан.

Что касается круга лиц, имеющих право на доступ к информации, составляющей банковскую тайну, то здесь законодатель подошел конкретнее, четко закрепив перечень данных лиц.

В соответствии с ч. 2 ст. 857 ГК РФ правом на получение сведений, составляющих банковскую тайну, обладают клиенты кредитной организации, их представители, а также государственные органы, их должностные лица, бюро кредитных историй и иные лица с указанием на то, что основания и порядок предоставления таких сведений должны

быть предусмотрены в законе. Перечень государственных органов, их должностных лиц, а также иных лиц, которые обладают правом на доступ к таким сведениям определен в ст. 26 ФЗ «О банках...», причем исчерпывающим образом.

Перейдем к непосредственному рассмотрению вопроса о месте банковской тайны в обычном гражданском обороте и попытаемся ответить на вопрос: что представляет собой институт банковской тайны в современной российской действительности?

В соответствии с российским законодательством основной груз ответственности за сохранность сведений, составляющих банковскую тайну, лежит на кредитных организациях, которые, с одной стороны, обязаны обеспечить защиту такой информации, а с другой стороны, предоставить такие сведения указанным в законе лицам. Стоит отметить, что для предоставления такой информации данным лицам не требуется решение суда, достаточно лишь их требования.

Если на вопрос о том, кто обладает полномочиями запрашивать данные сведения, можно найти ответ в законодательстве, то где искать ответ на вопрос: кем и каким образом определяется правомерность направления запроса для получения информации, составляющей банковскую тайну, а также объем и характер такой информации?

Если же существует некая неопределенность с органами государственной власти, то как же обстоит дело с теми организациями которые в принципе не обладают властными полномочиями, и они не указаны в законодательстве как субъекты которым может быть предоставлена данная информация, но, тем не менее, они имеют доступ к сведениям, составляющим банковскую тайну.

Речь идет о коллекторских агентствах, которые приобретают сегодня все большую популярность и востребованность в сфере банковского кредитования.

Коллекторские агентства представляют собой организации, которые специализируются на взыскании задолженностей. Основными причинами обращения кредитной организации к таким агентствам являются:

- а) длительная просрочка платежей;
- б) значительный размер задолженности.

Право кредитной организации передать коллекторским агентствам требование погашения клиентом его задолженности устанавливается п. 1 ст. 382 ГК РФ. Исходя из положений данной статьи ГК РФ, кредитор может передать свое право (требование), которое принадлежит ему по сделке, другому лицу путем заключения с этим лицом соответствующего соглашения, или же данное право (требование) может перейти к другому лицу по закону. Важным моментом является то, что по общему правилу для перехода такого права кредитора другому лицу не требуется согласия должника, за исключением случаев, предусмотренных договором или законом⁶.

При переходе права кредитора коллекторскому агентству, последнее одновременно с получением права требования получает доступ к сведениям о том или ином клиенте.

Для того чтобы избежать неопределенность в положении коллекторских агентств в данной сфере необходимо урегулировать их деятельность на законодательном уровне, а именно закрепить не только их право на доступ к сведениям, составляющим банковскую тайну, но и ответственность должностных лиц данных агентств за неправомерное разглашение таких сведений.

Подобного рода противоречие может быть урегулировано сторо-

⁶ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2019) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

нами, то есть кредитной организацией и ее клиентом, в рамках договорных отношений. Так, ещё при заключении договора банковского счета, стороны могут договориться о том, что кредитной организации запрещается или же, наоборот, разрешается разглашать сведения о номере счета клиента, и прямо отразить это в договоре во избежание негативных последствий. Такое соглашение прежде всего должно быть ориентировано на обеспечение прав и интересов клиента, поскольку именно ему может быть причинен ущерб в первую очередь.

Таким образом, изучив законодательство РФ, научную и учебную литературу в отношении режима банковской тайны, проанализировав различные точки зрения ученых в данной области, можно сделать вывод о том, что на сегодняшний день институт банковской тайны в РФ недостаточно урегулирован на законодательном уровне, присутствуют некоторые пробелы и коллизии. В связи с этим в правоотношениях, касающихся обеспечения режима банковской тайны, часто возникают неопределенность, неточность, разные позиции относительно какого-либо вопроса, что приводит к возникновению споров между сторонами таких правоотношений, ведущих к негативным последствиям.

Во избежание подобных ситуаций необходимо закрепить нормы, касающиеся режима банковской тайны, на уровне отдельного федерального закона, положения которого должны быть конкретными и в то же время подробными. Создание такого закона позволит сформировать базу для дальнейшего развития эффективной системы, обеспечивающей оборот и защиту банковской тайны.

Полагаю, что нормы данного закона не должны быть императивными, а наоборот, предоставлять субъектам возможность выбора: признать информации, которая стала им известна в результате возникновения правоотношений между ними, режим банковской тайны и обеспечить ее защиту или же сделать ее гласной и общедоступной, выразив и

закрепив свое волеизъявление путем подписания договора, который подлежит нотариальному удостоверению или же государственной регистрации с целью придать ему большей обязательности. В свою очередь, невыполнение данного условия влечет недействительность такого договора с вытекающими из этого последствиями. Однако стоит отметить, что тот или иной выбор субъектов не должен повлечь за собой нарушение прав третьих лиц. Ведь право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну— это право каждого из нас.

ОСОБЕННОСТИ ЗАЩИТЫ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВ ЛИЦ, НАХОДЯЩИХСЯ В ПЕНИТЕНЦИАРНЫХ УЧРЕЖДЕНИЯХ В УСЛОВИЯХ РАСПРОСТРАНЕНИЯ КОРОНОВИРУСНОЙ ИНФЕКЦИИ

Кокамбо Ю.Д., старший преподаватель кафедры конституционного права;

Скоробогатова О.В., кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовного права

Амурский государственный университет, Благовещенск

PROTECTION FEATURES OF THE PROCEDURAL RIGHTS OF PRISONERS IN THE CONTEXT OF COVID-19 OUTBREAKS

*Kokambo U.D., Senior Lecturer of the State law of the Law Department;
Skorobogatova O.V., candidate of law sciences, assistant professor assistant professor of the Criminal Law*

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.7

В начале 2020 г. Российская Федерация столкнулась с чрезвычайной ситуацией в области распространения инфекции COVID – 19, регионы повсеместно стали вводить режим повышенной готовности и одним из первых регионов, который предпринял комплекс мер по охране жизни и здоровья людей была Амурская область¹. Так, органам публичной власти пришлось изменить формат повседневной деятельности и перейти в режим повышенной готовности, и это, в частности, отразилось на деятельности судов и иных правоохранительных органов.

Установленный комплекс ограничительных мер был направлен на защиту жизни и здоровья, в том числе лиц, находящихся в пенитенциарных учреждениях, данные меры направлены на противодействие распространения инфекционного заболевания, особенно это актуально в

¹ Справочная информация: «коронавирус (COVID -19). Введение режима повышенной готовности в субъектах РФ. (Материалы подготовлен специалистами СПС «консультант плюс» //Доступ из СПС «консультант плюс»

таких замкнутых учреждениях, как пенитенциарные учреждения ФСИН Российской Федерации. Следует заметить, что ограничительные меры соответствуют международному праву, нормы которого предусматривают возможность применения дерогации, то есть ограничения или приостановку прав человека и гражданина ввиду чрезвычайной опасности. Так, в частности в статье 11 Европейской социальной хартии от 3 мая 1996 года², установлено, что в случаях массовых заболеваний людей ограничительные меры являются не только допустимыми, но и обязательными для государства. Также закреплено, что государства должны принимать непосредственно или в сотрудничестве с государствами соответствующие меры, направленные на предотвращения распространения заболевания. Анализ национального законодательства, принятого в целях борьбы с новой коронавирусной инфекцией, свидетельствует, что ограничительные меры отвечают конституционным целям охраны жизни и здоровья.

В целях защиты жизни и здоровья лиц, находящиеся в пенитенциарных учреждениях на период карантина, были введены мероприятия по ограничению этапирования подозреваемых и обвиняемых, но с возможностью их участия в досудебном производстве с использованием видеоконференцсвязи³. В соответствии с Федеральным законом «О содержании под стражей подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений» был введен в учреждениях уголовно – исполнительной системы режим особых условий.

Необходимо заметить, что назрела необходимость внести изменения в действующий уголовно – процессуальный кодекс, который бы

² Европейская социальная хартия (принята в г. Страсбург 3 мая 1996)// Бюллетень международных договоров. 2010.№4.с.17 – 67.

³ Постановление Главного государственного врача ФСИН России от 30 марта 2020 «О введении дополнительных санитарно – противоэпидемических (профилактических) мер, направленных на недопущения возникновения и распространения новой коронавирусной инфекции (сovid – 19)»//Официальный сайт ФСИН России

позволил учитывать особенности расследования уголовных дел в условиях пандемии, поскольку гарантии процессуальных прав лиц, находящихся в пенитенциарных учреждениях, занимают главенствующую роль. Введение в условиях распространения коронавирусной COVID – 19 инфекции ограничения непосредственного доступа в исправительные учреждения адвокатов, членов общественных наблюдательных комиссий, Уполномоченного по правам человека, были целесообразны и оправданы необходимостью обеспечения права на жизнь и здоровье. Для обеспечения прав лиц, находящихся в пенитенциарных учреждениях, целесообразно использовать возможности электронных технологий при осуществлении к ним доступа адвокатов, уполномоченных по правам человека в субъектах РФ, членов общественных наблюдательных комиссий, родственников.

Данные изменения позволят в уголовно – процессуальном законодательстве должным образом обеспечить непрерывность и эффективность уголовного процесса, в первую очередь на стадии предварительного расследования, а также при создании ограничений и правил, должно учитываться, по возможности, мнение участников уголовного судопроизводства. Альтернативный механизм производства следственных действий в виде дистанционного общения в формате реального времени позволит бесконтактно получать информацию от участников уголовного процесса в условиях пандемии.

В настоящее время, идея о введении электронных дистанционных технологий в досудебную стадию уголовного процесса активно обсуждается среди ученых процессуалистов. Итогом таких обсуждений стал проект поправок в УПК РФ, предусматривающий онлайн-допросы. Однако авторы поправок предлагают только допрос посредством видеоконференц – связи в досудебном производстве для свидетелей и потерпевших. Думается, что такое следственное действие может быть

применено и в отношении других участников уголовного процесса, но только в условиях введения режима чрезвычайной ситуации. Необходимо акцентировать внимание на том, что опыт допроса в судебных стадиях с использованием технических средств дистанционного допроса апробирован, а также имеется правоприменительная практика дистанционного общения онлайн в зарубежных странах в досудебном производстве.

Особое внимание следует обратить в условиях пандемии на лиц, в отношении которых избрана мера пресечения в виде заключения под стражу. К таким категориям участников необходимо предусмотреть соблюдение процедуры непрерывности расследования уголовных дел, участия в следственных действиях и судебных заседаниях с применением видеоконференц – связи, возможность ознакомления с уголовным делом в электронном варианте, но только по ходатайству самого обвиняемого. Полагаем очень важно развивать и применять материально – техническую базу учреждений уголовно – исполнительной системы с учетом распространения инфекционных заболеваний и оперативно реагировать и применять ограничительные меры не нарушая процессуальные права подозреваемого и обвиняемого. В условиях ограничительных мер работа правоохранительных органов не должна создавать дополнительных препятствий для реализации процессуальных прав участников уголовного судопроизводства.

Так, в правоприменительной практике были предприняты меры по ограничению свиданий с адвокатом, несмотря на то, что это могло привести к нарушению прав подозреваемого и обвиняемого в пенитенциарных учреждениях, эти меры были оправданы в целях защиты жизни и здоровья лиц, в отношении которых была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу. Несмотря на отказы в допуске адвокатов в учреждения УФСИН России и поступившие жалобы, данные ограниче-

ния на свидания были бы оправданы, если бы общение осуществлялось в условиях пандемии при помощи видеоконференц – связи. Данные ограничительные мероприятия, как показало время, не позволили массового распространения коронавирусной инфекции в учреждениях пенитенциарной системы. Вместе с тем представляется, что при этих мерах ограничения, необходимо обеспечить реализацию прав лиц, находящихся в местах принудительного содержания с использованием цифровых средств коммуникации.

Кроме того, в период распространения коронавирусной инфекции и для организации комплексных санитарно – противоэпидемических и профилактических мер следует выделять дополнительные средства для недопущения распространения инфекции, для обеспечения безопасности не только лиц, находящихся в принудительном учреждении, но и сотрудников уголовно – исполнительной системы.

Способами профилактики распространения инфекционных заболеваний могут быть: снижение плотности пребывания в помещении лиц, находящихся на принудительном содержании, активное применение мер пресечения, не связанных с помещением в учреждения уголовно – исполнительной системы, таких как домашний арест, запрет определенных действий, залог, личное поручительство и подписка о невыезде.

В уголовном процессе к лицам, к которым избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, несмотря на применения мер ограничения в условиях пандемии, должны соблюдаться процедуры непрерывности в уголовном судопроизводстве. А также в целях снижения наполняемости пенитенциарных учреждений, к каждому случаю избрания или продления меры пресечения в виде заключения под стражу должен быть избран индивидуальный подход. Так, анализируя правоприменительную практику судов с марта 2020 применение меры пресе-

чения в виде заключения под стражу снизилось⁴. Несмотря на положительную динамику снижения плотности лиц, находящихся в пенитенциарных учреждениях, данные цифры еще велики. Однако, оценивая результаты ограничительных мер в условиях пандемии в пенитенциарных учреждениях, им удалось, на наш взгляд, достойно справиться с чрезвычайной ситуацией, не допустив вспышки заболеваемости и смертности среди лиц, находящихся в принудительном содержании. Несмотря на большое количество обращений с жалобами на нарушения процессуальных и иных прав подозреваемых, обвиняемых и осужденных в пенитенциарных учреждениях, данные меры были вынужденными, и, как показало время, эффективными⁵.

Кроме того, следует заметить, что в данный сложный период пандемии, в средствах массовой информации освещались события, когда соблюдая предписания самоизоляции, не являлись в судебные заседания адвокаты подозреваемых и обвиняемых, в отношении которых рассматривался вопрос о заключении под стражу. Так, отсутствие данных участников в уголовном судопроизводстве при рассмотрении вопроса о заключении под стражу с одной стороны нарушает принцип состязательности сторон, а с другой стороны, человек, его жизнь и здоровье – высшая ценность. Поэтому полагаем, что в данных чрезвычайных ситуациях необходимо обеспечить возможность участия участников уголовного процесса при помощи видеоконференции. Использование технических средств в условиях пандемии не только при рассмотрении уголовного дела по существу, но и при решении вопросов в досудебном производстве, позволит избежать нарушения процессуальных прав по-

⁴Статистические данные о лица, содержащихся в пенитенциарных учреждениях // <https://fsin.gov.ru/structure/inspector/iao/statistika/Xar-ka%20lic%20sodergahixsya%20v%20IK/> (дата обращения 01.02.2021)

⁵ Защита прав человека в условиях распространения новой коронавирусной инфекции // Доклад Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации. С - 109.

дозреваемого и обвиняемого.

Следует заметить, что в условиях распространения инфекционных заболеваний и для защиты жизни и здоровья назрела острая необходимость гуманизировать уголовное право, поэтому целесообразно вернуться к обсуждению вопроса о введении в уголовном законе института уголовного проступка, что позволит снизить плотность содержания лиц, находящихся в пенитенциарных учреждениях, а также применять уголовно - правовые меры не связанные с лишением свободы.

Кроме того, следует подчеркнуть, что необходимо предусмотреть в уголовно – исполнительном кодексе, в федеральных законах «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы», «О службе в уголовно – исполнительной системы Российской Федерации» возможность введения режима особых условий в случаях возникновения эпидемии и пандемии.

ХАРАССМЕНТ В СФЕРЕ ТРУДА

Кора Н.А., кандидат психологических наук, доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

CHARASSMENT IN THE SPHERE OF LABOR

Kora N.A., PhD in Psychology, Associate Professor

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.8

Принуждение и домогательства на рабочем месте представляют собой основательную и неотвратимую угрозу здоровью и безопасности работников, а также производительности и репутации организации. Снижается производительность труда, возрастает текучесть кадров, обостряется напряженность в отношениях, появляются аварийные ситуации на рабочем месте, повышаются показатели заболеваемости работников...

С издевательствами на рабочем месте в Великобритании сталкивается около 75 % людей. С сексуальными домогательствами в США сталкивается 81 % женщин и 43 % мужчин (2018 Study on Sexual Harassment and Assault). В России цифры статистики существенно отличаются от других стран, и в 2018 году лишь 4 % опрошенных людей в возрасте до 24 лет и 7 % старше 45 лет подверглись издевательствам на рабочем месте, в т.ч. и сексуальным домогательствам¹.

Харассмент (от английского harassment – причинение беспокойства, приставание, преследование, домогательство) – это понятие, соединяющее различного рода действия и поступки, которые затрагивают личное пространство или нарушают неприкосновенность личной жизни, унижают субъекта, приводят к образованию неблагоприятной ситуации для него, пробуждают чувство стыда или опасения за свою жизнь.

¹ Проблемные отношения: харассмент, абьюзмент и буллинг. Что это такое и что с этим делать? [Электронный ресурс]. URL: <https://4brain.ru/blog/problemnye-otnosheniya-chto-s-etim-delat/>. (Дата обращения 25.01.2021).

До настоящего времени ни в зарубежной, ни в отечественной гуманитарной науке нет единой точки зрения на это понятие. Некоторые исследователи считают, что речь должна идти о всяких видах агрессивного поведения индивида, причиняющего вред, ущерб другому индивиду; иные – предлагают включить в настоящее понятие все виды жестокости, насилия, садизма; третьи – всевозможные виды одностороннего воздействия на индивида с целью изменения его поведения и, таким образом, удовлетворения собственных потребностей и достижения каких-то личных целей; четвертые – общественное реагирование на неблагоприятные раздражители и условия жизни, т.е. своего рода протест против чего-то или кого-то (забастовки, митинги, терроризм, захват заложников, стратификация, наркомания, токсикомания, уход из дома, суицид и др.); пятые – как вид аномалии общественной нормы поведения и т.д.²

Научные исследования харассмента проводились в России с середины 1990-х годов, но данная проблема не была обстоятельно исследована. Одна из допустимых причин, по мнению Н.А. Ведмеш, – повышенное внимание общества к проблематике сексуальных отношений. Другая – отсутствие в российском обществе восприятия этой проблемы как актуальной. Сложности в откровенном разговоре с респондентами создает определенные сложности для исследователей. Лишь благодаря влиянию западного дискурса³, личной смелости женщин и солидарности их коллег и друзей, за последние несколько лет появилось несколько медийных историй, в которых проблема харассмента в сфере труда обсуждалась обстоятельно и имела отрицательные последствия для агрессоров.

² Агазаде П. Психологическое притеснение (харассмент) на рабочем месте и проблемы психического здоровья, сопровождающиеся суицидальными тенденциями // Медицинская психология в России: Электронный научный журнал. 2013. № 3 (20). [Электронный ресурс]. URL: <http://medpsy.ru>. (Дата обращения 24.01.2021).

³ Ведмеш Н.А. Харассмент. [Электронный ресурс]. URL: <https://psihomed.com/harassment>. (Дата обращения 22.01.2021).

Научные исследования на тему харассмента чаще всего имеются в таких отраслях знания как социология, психология и юриспруденция, в том числе, междисциплинарных гендерных исследованиях. Юристы сходятся во представлении о том, что в настоящее время в России отсутствует действующих правовых норм, защищающих работников от харассмента.

Давление со стороны руководства, сверхурочная работа без компенсации, язвительность, унижения, другие притеснения и сексуальные домогательства наносят вред состоянию и могут отрицательно сказаться на качестве жизни любого работника. Как правило, запугивание, травля в трудовом коллективе, сексуальные домогательства, дискриминация по возрасту, полу, национальной принадлежности, принуждение в семье не всегда придаются широкой огласке.

Чаще всего люди боятся осложнения ситуации и осуждения со стороны общества. Однако всякое нанесение вреда человеку против его воли – это насилие. Человек, на которого обращена агрессия, может испытывать: напряжение, беспокойство, неуверенность в себе, слабость, подневольность, безнадежность, неполноценность, незащищенность. Столкнувшись с враждебным поведением в межличностных отношениях, работники испытывают страх, неловкость, стыд и чувство вины, которое вынуждает их не заявлять об этом. И молчание часто приводит к обострению ситуации. Вследствие этого субъект может получить травмы, которые приведут к физическим и психологическим проблемам со здоровьем.

Исследования специалистов (Агазаде Н., Ведмеш Н.А., Караванов А.А., Клайберг Ю.А., Серебренникова А.В., Топилина У.А., Устинов И.Ю. и др.) позволили уточнить признаки проявления разнообразных видов харассмента в отношениях людей (таблица 1).

Таблица 1 – Признаки проблемных отношений

<i>Виды харасмента</i>	<i>Признаки</i>
Злоупотребление властью	предъявление чрезмерных требований, которые невозможно удовлетворить; специально создаются невыносимые условия работы; ограничение доступа к информации; принуждение к чему-либо; чрезмерная придирчивость к внешности работника или его профессиональным умениям и навыкам; предложение заведомо уничижительных поручений начальника; лишение поощрений; перегрузка работой; манипулирование поручениями.
Психологическое преследование	неуважительное отношение; изоляция в коллективе; игнорирование интересов; распространение слухов; контроль над поведением, образом жизни, мнением; агрессивная коммуникация; бойкот.
Киберзапугивание	массовая распространение в групповых чатах или по электронной почте унижительной сообщений о жертве; распространение неправды и сплетен в социальных сетях; оскорбительная информация в мессенджерах и навязчивые звонки в любое время суток; показ оскорбительных или унижительных фотографий, написание лжи о ком-либо.
Физическое преследование	запугивание; прямые угрозы расправой здоровьем; нежелательные прикосновения, похлопывания, поцелуи, щипки, удары; физическая форма агрессии; насилие; и др.
Словесный харасмент	упреки и неодобрение; унижение (оскорбления, высмеивания); нецензурная брань конкретно в чей-то адрес; откровенные или косвенные словесные оскорбления или угрозы, злобные замечания, топорные шутки или клевета; распространение слухов.

При нарушении взаимоотношений в трудовом коллективе может возникнуть остракизм (непрятие или полное игнорирование человека окружающими людьми), имеющий тяжелые последствия. В итоге «жертва» не способна реализовать свою потребность в принадлежности к определенной общности. При проявлении игнорирования у человека

наблюдается плохое расположение духа и раздражительность. Он либо предпринимает попытки воссоздать контакт с людьми, или же обрывает общение окончательно. Остракизм характеризуется следующими свойствами:

- формирование закрытости, отсутствие готовности к взаимопомощи, усиление конфликтных черт в поведении и издержки руководителя в контроле осуществления приказов, заданий и поручений, в частности;

- потеря взаимного почитания и доверия принуждает работников трудового коллектива занимать оборонительную позицию, защищаться друг от друга, стараться избежать контактов с коллегами по работе, модифицировать модели взаимодействия и общения;

- приписывание руководителем определенному работнику чаще всего негативных характеристик по формальным условиям – в силу личных психологических комплексов, сложившихся негативных установок и обычаев в трудовом коллективе;

- стигмация, клеймение физическое или психологическое отчуждение;

- изгнание из трудового коллектива.

Стоит отметить, что остракизм является источником моббинга. Неприятие и пренебрежение человека трудовым коллективом стало основой появления моббинга, т.е. враждебного отношения человека или группы людей к другому индивиду в трудовом коллективе. Основная цель такого преследования заключается в том, чтобы довести работника до добровольного увольнения. Общераспространенные методы моббинга: издёвки, придирки, оскорбления, измышления, бойкот, уродование личных вещей человека и т.д. Следует сделать акцент на том, что моб-

бинг опасен не только для психологического, но и для физического здоровья⁴.

Источником остракизма могут быть всевозможные причины, но в большинстве случаев всему виной жесткая конкуренция. Как установили исследователи, чаще всего пренебрежению подвергаются одиночки или люди со слабым характером. В Швеции моббинг официально запрещен, так как имеет тяжелые последствия. Так, например, исследователи привести доказательства тому, что в 76 % случаев сотрудники, которых целенаправленно и систематически унижали коллеги и руководитель на работе, страдали от интенсивного стресса и его следствий. Статистика представляет катастрофические результаты исследований моббинга на работе – 10 % самоубийств происходит из-за моббинга⁵.

В зависимости от человека и ситуации, причины проявления харассмента в сфере труда могут быть обусловлены различными обстоятельствами (персональные особенности работника, специфика организации, должность и др.). С психологической точки зрения харассмент обусловлен также и провокационным поведением на рабочем месте со стороны женщин (например, несоблюдение дресс-кода; неумение женщины отказывать, извещать агрессора о неприемлемости его поведения; флирт). Флирт в трудовом коллективе нередко приводит к невозможности восстановить личные границы.

Однако неадекватная реакция на домогательства и деструктивная модель поведения в данной ситуации может также осложнить трудовые отношения. В отместку за подобное поведение с высокой долей вероятности все может увенчаться увольнением. Поэтому для «жертвы» моб-

⁴ Топилина У.А. Проблема харассмента и отношения общества к этому явлению // Вестник науки и образования. 2019. № 9-1 (63). [Электронный ресурс]. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problema-harassmenta-i-otnosheniya-obschestva-k-etomu-yavleniyu>. (Дата обращения 26.01.2021).

⁵ Остракизм в современном обществе - что это такое? [Электронный ресурс]. URL: <https://womanadvice.ru/ostakizm-v-sovremennom-obshchestve-chto-eto-takoe>. (Дата обращения 19.01.2021).

бинга существенным является поиск такой стратегии поведения, где его отказ будет однозначно понятным и принят, не повлечет за собой отрицательных последствий.

Кроме неблагоприятной атмосферы в рабочем коллективе, харассмент может основательно отразиться на психическом и физическом здоровье работника. Следствием травли и насилия на работе могут быть отмечены следующие последствия – депрессия; слабость; обострение хронических заболеваний; падение самооценки; недоверие к себе и другим людям, а в дальнейшем и трудности в общении; отрицание/подавление собственных потребностей и желаний; разрушение умения получать наслаждение от жизни.

Что делать, если работник столкнулся с харассментом на рабочем месте? Однозначно ситуацию необходимо разрешать, ведь если сохранить всё, как есть, лучше ситуация не станет. Агрессор может только усилить своё давление в надежде сломать волю своей «жертвы», добиться своей цели. Сьюзен Харроу, тренер по невербальным коммуникациям, советует предпринять определенные действия с целью прекращения преследования, угнетений и домогательств на рабочем месте⁶:

1. Работнику следует сосредоточить свое внимание на личные границы. Не всегда приятно, когда кто-то вторгается слишком близко в личное пространство. Соблюдение физических границ может предотвратить нежелательность действий в конкретной ситуации до того, как она случится.

2. Не следует допускать обсуждения неприемлемых для работника тем, комментариев и намерений по отношению к нему. Таким образом работник на корню пресечёт любые ненужные разговоры по поводу

⁶ Проблемные отношения: харассмент, абьюзмент и буллинг. Что это такое и что с этим делать? [Электронный ресурс]. URL: <https://4brain.ru/blog/problemnye-otnoshenija-chto-s-etim-delat>. (Дата обращения 24.01.2021).

чувств, рассуждений или предположений.

3. Каждому человеку следует общаться именно так, как он этого желает. Он может даже применить прием «захват мизинца», который является немного больным, для того, чтобы убрать чужую руку со своего плеча. Невербальное сообщение в форме боли иногда может быть более результативным, чем слова.

4. Необходимо сформулировать и четко сообщить агрессору о недопустимости определенных слов, действий и поступков. Пояснить, какие межличностные отношения для человека допустимы, а какие – не желательны.

5. Если в соответствии с повторным предостережением поведение агрессора не изменяется следует обратиться к руководителю организации, либо в организацию по защите прав трудящихся.

6. Умолчание проблемы не всегда приведет к разрешению неадекватной напряжённой ситуации. Иногда агрессор может расценивать такую стратегию поведения как знак согласия. Поэтому в случае возникновения признаков харассмента на работе, проблему следует как можно быстрее озвучить.

Всякое насилие преследует цель подчинить себе человека и проявляется в виде харассмента – на работе, абьюзмента – в семье и близких отношениях, буллинга (травли) – в коллективе. Поэтому необходимо решать ситуацию, а не убегать от нее.

В настоящее время законодательная база не имеет единого определения и соответствующей статьи конституции или уголовного кодекса, подразумевающей наказание за харассмент. Патрульные наряды и районные оперативные отделы не могут урегулировать домогательство, за исключением фактов прямой угрозы интимного или витального характера, обещаний нанести порчу имуществу или близким. Для того чтобы жертве была оказана помощь необходимо наличие фактов (со-

храненных переписок или записей с видеорегистраторов, показаний свидетелей), в противном случае дело не открывается.

Существует ряд статей, защищающих несовершеннолетних, где четко прописано, что такое интимное домогательство, а также половое развращение. Наказание предусматривает лишение свободы сроком до двадцати лет, при этом достаточно показаний самого ребенка или свидетелей. Что касается совершеннолетних, то без доказательств дело открыто не будет, пока не совершится акт насилия или совершения иного вреда. Максимум чего можно добиться при вербальном харассменте – статья за мелкое хулиганство, при условии нарушения порядка и нецензурной лексики.

Обвинения в харассменте не могут быть голословными и основываться только на показаниях одного человека. Если доказательств на данный момент нет, то работник может проконсультироваться у юристов, что необходимо для открытия дела. Судовые разбирательства обычно заканчиваются компенсацией морального ущерба и наложением санкций на приближение к жертве. После чего, если агрессор нарушает указанные ограничения, ему грозит лишение свободы.

Таким образом, харассмент – это любое поведение, которое доставляет психологический или физический дискомфорт личности на рабочем месте. Насилие и домогательства пагубно влияют на взаимодействие работников в коллективе, производительность труда и репутацию лиц, занимающих властные позиции. Последствиями домогательств на рабочем месте становятся вынужденные увольнения работников (и женщин, и мужчин), которые нередко самостоятельно обеспечивают свои семьи, ухудшение их психологического состояния из-за повторяющихся ситуаций, унижающих их человеческое достоинство, неврологические проблемы, депрессии, падение самооценки и ограничения в профессиональном росте.

**НАЧАЛЬНЫЕ ЭТАПЫ ФОРМИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА
ВЫСШЕГО ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА СУБЪЕКТА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ НА ПРИМЕРЕ
АМУРСКОЙ ОБЛАСТИ (1991 – 1995 ГГ.)**

Кролевецкий А.А., магистрант

Научный руководитель: Зайцева Т.А., кандидат юридических наук, доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

**THE INITIAL STAGES OF THE FORMATION OF THE
INSTITUTION OF THE HIGHEST OFFICIAL OF THE SUBJECT OF
THE RUSSIAN FEDERATION ON THE EXAMPLE OF THE AMUR
REGION (1991-1995)**

Krolevetsky A.A., master's degree student

Scientific adviser: Zayceva T.A., Candidate of Juridical Sciences, Associate Professor

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.8

В данной статье будет рассмотрен начальный этап становления института высшего должностного лица субъекта России в период с 1991 года по 1995 годы.

Поскольку под государственно-правовым институтом будет пониматься довольно широкий комплекс норм, регулирующих схожие по сфере регулирования ими общественных отношений¹, то для анализа нами были использованы как нормы федеральных нормативных актов, так и нормы регионального законодательства.

Мы поддерживаем позицию ряда ученых, которые указывают на то, что само понятие «высшего должностного лица России» нельзя сравнивать со схожими статусами глав административно-правовых образований, которые существовали в различные периоды российской ис-

¹Конституционное право России: учебник / под ред. Козлова Е.И., Кутафин О.Е. М.: Издательство «Юристъ». 1995. С. 13.

тории, несмотря на кажущуюся схожесть либо в наименовании, либо в осуществляемых ими полномочиях.

Действительно, наименование должности руководителя региона с середины 1990-х годов совпадает с наименованием должности представителя центральной власти (губернатора), которая была введена Указом Петра I от 18.12.1708 года². После Октябрьской Революции 1917 года институт губернаторского правления был упразднен с заменой на Советы рабочих, солдатских и крестьянских депутатов.

Исследователь института губернаторства в период Императорской России Л.М. Лысенко указывал, что если рассматривать указанный институт по формальным признакам, то он, в целом, являлся явлением положительным, склонным к росту профессионализма, уровня образования, гражданских начал. Им же указывалось, что ситуация изменилась во второй половине XIX века, когда темпы роста вышеназванных признаков замедлились, и это уже не вело к улучшению, оптимизации, демократизации местного управления. Рост авторитета и влияния губернатора в обществе также замедлился. Причиной упадка являлась острая необходимость в новой системе власти, не только в столице, но и в провинциях³.

С учетом изложенного, позиция некоторых исследователей, утверждающих, что институты губернаторства в дореволюционный и постсоветский периоды схожи по форме и политико-правовой сущности, полагающих, что результатом реформ девяностых годов XX века явилось возрождение института губернаторства⁴, видится нам надуман-

² Указ Петра I от 18.12.1708 г. «Об учреждении губерний и расписания к ним городов» / Государственные учреждения в России: сб-к док-в. Н. Новгород, 1994. С. 79.

³ Лысенко Л.М. Губернаторство и генерал-губернаторство в системе власти дореволюционной России: диссертация на соискание ученой степени доктора исторических наук. М., 2001. С. 401.

⁴ Миронов В.Н. Правовой статус высшего должностного лица исполнительной власти субъекта Российской Федерации (на примере Южного федерального округа): автореф. дис. канд. юрид. наук. СПб. Изд-во Санкт-Петербургского университета МВД РФ. 2003. С. 15.

ной, не соответствующей сложившимся государственно-правовым отношениям.

На заключительных этапах развития Советского Союза определяющая роль отводилась коммунистической партии. При этом, любое публично-правовое образование возглавлялось партийным комитетом.

Так, в Амурской области существовал Амурский областной комитет КПСС, в главе с Первым секретарем. Также существовал и Совет народных депутатов по главе с председателем, являвшийся высшим органом исполнительной власти в регионе, и осуществлявший свои полномочия путем проведения сессий (заседаний областного Совета). В межсессионное время реализацию решений областного Совета осуществляли исполнительные Комитеты областного Совета народных депутатов и аналогичные исполкомы народных депутатов на местах⁵.

Четкое деление полномочий между этими ветвями власти отсутствовало. Исполкомы Советов народных депутатов исполняли решения Областного комитета КПСС, как направляющей и руководящей силы в регионе. Самостоятельные решения, в отрыве от политики партии, исполкомами не принимались. Преимущественно, все депутаты были членами КПСС.

Первоначально термин «высшее должностное лицо» появился в Законе «О Президенте РСФСР», согласно которому Президент являлся высшим должностным лицом страны, а по совместительству, и главой исполнительной власти⁶.

Рассматриваемый нами институт изначально был закреплен только в отношении глав республик в составе РСФСР и возник с принятием

⁵ Амурская областная организация КПСС: 1899 – 1886 / Хроника: Хабаровское книжное издательство. Амурское отделение. Благовещенск. 1986.

⁶ Закон РСФСР от 24.04.1991 г. № 1098-1 «О Президенте РСФСР» // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 17. С. 512.

Закона РСФСР от 01.11.1991 года, который ввел должность Президента республики в составе РСФСР. Согласно изменениям, вводимым указанным актом, статья 132.1 Конституции РСФСР⁷ говоря о Президенте республики, гласила, что он является: «... высшим должностным лицом республики и главой исполнительной власти в республике в составе Российской Федерации»⁸.

Первый этап развития рассматриваемого нами института на уровне субъектов страны принято считать с осени 1991 года по конец 1993 года. На данном этапе губернаторы (главы администраций), а также главы городов, являвшихся областными и краевыми центрами, назначались на свои должности. Ввиду того, что региональное законодательство отставало от центральной власти, то хронологизация периода носит приблизительный характер. Часто указанное можно было объяснить длительностью процедуры внесения соответствующих изменений в региональные акты, а иногда, низким профессиональным уровнем народных избранников, которые были наделены полномочиями по принятию решений.

Одно из первых нормативно-правовых закреплений статуса высшего должностного лица региона стал Закон Российской Федерации от 05.03.1992 года № 2449-1⁹.

В указанном акте законодатель предпринял попытку разграничить компетенцию краевых, областных Советов народных депутатов как представительными органами власти и краевой, областной администрациями как исполнительными органами власти в регионах. Отмечаем,

⁷ «Конституция (Основной Закон) Российской Советской Федеративной Социалистической Республики» (принята ВС РСФСР 12.04.1978) // «Ведомости ВС РСФСР». 1978. № 15. С. 407.

⁸ Закон РСФСР от 01.11.1991 г. № 1827-1 «Об изменениях и дополнениях Конституции (Основного Закона) РСФСР» // «Ведомости СНД и ВС РСФСР». 07.11.1991. № 45. С. 1497.

⁹ Закон РФ от 05.03.1992 № 2449-1 (ред. от 16.11.1997) «О Краевом, областном Совете народных депутатов и краевой, областной администрации» [Электронный ресурс] Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

что законодателем использовалась двухэлементная структура, существовавшая на поздних периодах развития СССР, с той разницей, что партийные органы были заменены на более демократические Советы народных депутатов, с изъятыми идеологическими функциями.

Приведенным Законом определены принципы разграничения полномочий между законодательной и исполнительной ветвями власти, чем заложил фундамент дальнейшего формирования органов власти в регионах.

В анализируемом законе глава администрации ещё не характеризуется как высшее должностное лицо. Главой региона он не обозначен. Фактически, он являлся руководителем данного юридического лица, исполнявший свои обязанности на принципах единоначалия и несущий ответственность за надлежащее осуществление полномочий как руководитель. Должность главы администрации является выборной. Вместе с тем, Закон четко указывает на подчинение администрации субъекта представительному органу региона, что указывает на относительную самостоятельность исполнительной власти в тот период времени.

Принципы и основные положения, закрепленные в данном законе, легли в основу регионального законодательства об органах государственной власти во многих регионах, в том числе, в Амурской области.

В рамках подзаконного акта – Указа Президента Российской Федерации от 23.08.1993 года № 1313¹⁰¹¹ – появились нормы, которые указали, что в составе единой системы исполнительной власти в стране находится и исполнительная власть региона вместе с её главой, которые

¹⁰ Указ Президента РФ от 23.08.1993 г. № 1313 «О дополнительных мерах по правовой и социальной защите глав исполнительной власти субъектов Российской Федерации» // «Собрание актов Президента и Правительства РФ». 1993. № 35. С. 3313.

¹¹ Ранее действовавший в РСФСР Закон РСФСР от 24.10.1991 г. № 1803-1 «О выборах главы администрации» (с изменениями от 28.08.1995) в рассматриваемом аспекте содержал лишь норму, ставящую знак равенства между главой органов государственного управления и главой администрации // Ведомости РСФСР. 1991. № 45. С. 1491.

осуществляли имевшиеся полномочия в пределах соответствующего субъекта России.

Указанный период был одним из самых драматичных в истории постсоветской России. В рассматриваемом контексте, события, что имели место с сентября по октябрь 1993 года, привели к упразднению Верховного Совета РФ по Указу Президента от 21.09.1993 года № 1400¹², а также к фактическому роспуску представительных органов власти главами администраций в ряде субъектов Российской Федерации, в том числе и в Амурской области.

Так, Постановлением и.о. главы администрации Амурской области от 20.10.1993 года № 442¹³ была приостановлена с 20 октября 1993 года деятельность Амурского областного Совета народных депутатов, постановлением от 28 октября 1993 года № 446 сотрудники областного Совета народных депутатов признаны находящимися в вынужденном простое.

Принятый в это время Указ Президента РФ от 22.10.1993 года № 1723 установил, что именно Глава соответствующей администрации субъекта осуществляет руководство её деятельностью. Этим же актом было сделано указание на необходимость провести выборы в представительные (законодательные) органы государственной власти субъектов страны. Указанное было реакцией центральной власти на ослабление президентского правления на местах, когда на должности глав регионов пришли лица, избранные путем прямого волеизъявления населения субъекта страны.

Результатом окончания первого периода становления российской

¹² Указ Президента РФ от 21.09.1993 г. № 1400 (ред. от 21.09.1993) «О поэтапной конституционной реформе в Российской Федерации» // Собрание актов Президента и Правительства РФ. 1993. № 39. С. 3597.

¹³ Постановление Главы Администрации Амурской области от 20.10.1993 г. № 442 «О приостановлении деятельности Амурского областного Совета народных депутатов» [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

государственности стал уход от традиций государственного управления, сложившихся в советское время, и заложена хорошая основа для формирования трех самостоятельных ветвей власти.

Именно в начале и первой половине 1990-х годов, появилась тенденция превращения главы органа исполнительной власти в высшее должностное лицо субъекта, приобретая все более существенные полномочия, меры ответственности.

На следующем этапе развития рассматриваемого нами института, процедура назначения глав администраций стала заменяться процедурой выборов среди кандидатов на указанную должность. Принято указывать, что начался данный период с начала 1994 года и закончился он в октябре 1999 года.

В большинстве регионов велась работа по разработке и принятию Уставов (основных законов) субъектов, выбирались главы регионов, в также новые представительные органы. По мере выборов, стало очевидно, что в ряде регионов страны, особенно в южных, влияние центральной власти ослабло. Усилились националистические тенденции во внутренней политике. Налицо был социально-политический кризис в стране, что влекло острую необходимость в укреплении экономики государства для вывода его из состояния кризиса, осуществлении прогрессивной политики в регионах, в также в иных действиях, направленных на укрепление позиции власти в стране.

Желая укрепить систему исполнительной власти, 03.10.1994 года Президентом РФ подписывается Указ № 1969¹⁴.

Отныне Глава администрации был официально закреплен как

¹⁴ Указ Президента РФ от 03.10.1994 г. № 1969 «О мерах по укреплению единой системы исполнительной власти в Российской Федерации» (вместе с «Положением о главе администрации края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа Российской Федерации») // СЗ РФ. 2000. № 25. С. 2678.

высшее должностное лицо региона, осуществляющее руководство органами исполнительной власти субъекта страны¹⁵.

Теперь такие понятия как: «глава администрации», «высшее должностное лицо субъекта», а также «глава органа исполнительной власти региона», стали равны между собой.

Однако, Указ содержал в себе особенность. Так, согласно пункту 1.2 Указа должность главы администрации являлась назначаемой. Несмотря на это, ранее избранные главы субъектов России продолжали свою деятельность, в случае если для прекращения их полномочий отсутствовали основания.

Указ № 1969 стал попыткой законодателя не просто сформулировать общие принципы деятельности главы высшего должностного лица субъекта, а предметно очертить круг полномочий такого лица, решить вопросы взаимоотношений с законодательной ветвью власти, а также уделял внимание взаимодействию с федеральными исполнительными органами и так далее.

Обращая внимание на текст Указа от 03.10.1994 года, нами отмечается, что понятие «глава исполнительной власти» ранее применялось исключительно к главам республик, находящихся в составе страны, когда как теперь указанный термин применяется и к главам иных субъектов, тем самым показывая, что для центральной власти не существует различий если вопрос касается компетенций ответственности. Таким образом, глава вверенной территории полностью должен отвечать за находящееся у него в управлении публично-правовое образование.

Как было отмечено нами ранее, при анализе законодательства Амурской области этого периода, можно отметить отсталость проработки этих вопросов на уровне законов и подзаконных актов в регионе.

¹⁵ Пункт 1.1 Указа Президента РФ от 03.10.1994 г. № 1969.

Так, согласно Положению № 4-ОП от 15.12.1994 года¹⁶, глава Администрации отождествлялся с лицом, принявшим на себя руководство её деятельностью на принципах единоначалия и несения ответственности за надлежащее осуществления своих полномочий. Таким образом, мы можем увидеть, что законодателем на региональном уровне дословно были восприняты конструкции, прописанные еще в Законе от 05.03.1992 года № 2449-1.

Законодателем предпринимались попытки привести региональное законодательство в соответствие с федеральным, в связи с чем в марте и в апреле 1995 года решениями Амурского областного собрания были внесены изменения в вышеуказанное Положение от 15.12.1994 года.

Изменениями, внесенными в марте 1995 года¹⁷, полномочия Главы Администрации Амурской области были сужены по сравнению с федеральным законодательством. Из круга полномочий было исключено право опротестовывать решения областного Собрания, а также отменять акты местной администрации на территории области, если они противоречат Конституции, законам и иным актам.

Помимо этого, решением Амурского областного собрания от 21.04.1995 года № 164 статус главы администрации Амурской области был дополнен. Отныне¹⁸, глава Администрации являлся частью одной системы исполнительной власти страны, которая вела начало от федеральных органов к органам исполнительной власти регионов, в части

¹⁶ Положение Амурской области от 09.06.1995 г. № 4-ОП «Об организации и деятельности органов государственной власти Амурской области» (принято Амурским областным Собранием 15.12.1994 г.) [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

¹⁷ Положение Амурской области от 09.06.1995 г. № 4-ОП «Об организации и деятельности органов государственной власти Амурской области» (принято Амурским областным Собранием 15.12.1994 г. с изм. и доп., внесенными решением Амурского областного Собрания от 21.04.1995 г. № 164) [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

¹⁸ Положение Амурской области от 09.06.1995 г. № 4-ОП «Об организации и деятельности органов государственной власти Амурской области» (принято Амурским областным Собранием 15.12.1994 г. с изм. и доп., внесенными решением Амурского областного Собрания от 21.04.1995 г. № 164) [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

полномочий по предметам совместного ведения России и субъектов.

Таким образом, наблюдается изменение статуса главы региона, которое теперь действует не только как лицо, возглавляющее региональный исполнительный орган, но и лицо, на которого возложены обязанности и ответственность за решение вопросов совместного ведения с органами центральной власти, а также вопросов, переданных от федеральных органов для их реализации и принятия решений на местах.

Со временем, законодатель в регионе воспринял необходимость нормативного закрепления компетенции главы администрации по вопросам совместного ведения, когда глава Амурской области непосредственно подчиняется органам федеральной власти и главе государства, входя, таким образом, в единую систему исполнительной власти РФ.

16.11.1995 года Амурским областным собранием был принят Устав (Основной закон) Амурской области¹⁹.

Статьей 47 Устава Глава Администрации области определяется как высшее должностное лицо исполнительной власти Амурской области. Его статус, организация и порядок выборов определяются Уставом и законами области. Указанной статьей также введены требования к кандидату на должность Главы Администрации²⁰.

При принятии Устава законодателем были учтены данные Конституционным судом разьяснения²¹. Так, были введены нормы об избрании главы Администрации, а также о порядке формирования соб-

¹⁹ Закон Амурской области от 13.12.1995 N 40-ОЗ «Устав (основной Закон) Амурской области» (принят Амурским областным Собранием 16.11.1995 г.) [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

²⁰ Закон Амурской области от 13.12.1995 № 40-ОЗ «Устав (основной Закон) Амурской области» (принят Амурским областным Собранием 16.11.1995 г.) [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

²¹ Постановление Конституционного Суда РФ от 30.04.1996 г. № 11-П «По делу о проверке конституционности пункта 2 Указа Президента Российской Федерации от 3 октября 1994 г. № 1969 «О мерах по укреплению единой системы исполнительной власти в Российской Федерации» и пункта 2.3 Положения о главе администрации края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа Российской Федерации, утвержденного названным Указом» [Электронный ресурс]. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

ственных органов государственной власти на территории Амурской области. То есть проявились положительные тенденции, по которым можно говорить о повышении уровня профессионализма амурского законодателя.

Действовавшее до принятия Устава Положение 15.12.1994 года отставало от нормативных актов федерального уровня, касающихся вопросов правового статуса главы исполнительной власти региона. Данная проблема была решена с принятием Устава Амурской области – региональное законодательство в вышеуказанной части было приведено в соответствие актам федерального уровня.

Подводя итог, можно сказать, что к 1996 году статус главы субъекта Российской Федерации как высшего должностного лица в целом был сформирован. Закрепление данного понятия на федеральном уровне свидетельствовало об унификации правового подхода к вопросу о его статусе вне зависимости от вида субъекта России, а также о включении данного должностного лица в единую систему исполнительной власти России. А помимо того, мы можем сказать, что профессиональный уровень выносимых законодательными органами субъектов возрос по сравнению с первым этапом рассматриваемого нами периода, что благотворно сказалось на дальнейшее развитие рассматриваемого нами института.

ОРГАНИЗОВАННАЯ ПРЕСТУПНОСТЬ И ДЕЯНИЕ, ПРЕДУСМОТРЕННОЕ СТАТЬЕЙ 210.1 УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Кулакова В.А., кандидат юридических наук, доцент
Амурский государственный университет, Благовещенск

ORGANIZED CRIME AND ACTION PROVIDED BY ARTICLE 210.1 OF THE CRIMINAL CODE OF THE RUSSIAN FEDERATION

Kulakova V.A., Candidate of Juridical Sciences, Associate Professor
Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.10

Криминальная ситуация, складывающаяся в современном российском обществе, в последние годы продолжает оставаться достаточно сложной. Во многом это объясняется тем, что на преступность, тесно связанную со всем укладом жизни общества, негативное влияние оказывают существующие в нём противоречия, приводящие к тяжёлым криминогенным последствиям.

В настоящее время численность ежегодно регистрируемых в стране преступлений достигла трёх миллионов. Однако этот показатель не учитывает латентную преступность, которая, по данным криминологических исследований, в 3-4 раза превышает отражённую в статистике часть преступности. О росте объёма преступности свидетельствует и тот факт, что его общее увеличение за последние 1 лет (на 85%) значительно превосходит динамику роста населения за этот же период (3,5)¹.

Преступность – это некая система взаимоотношений в обществе, которой присущи многоступенчатость, многоуровневость, иерархичность, характерные и для организованной преступности.

Основные признаки преступных организаций (организованной

¹ Гладких В.И., Кулакова В.А. Организованная преступность несовершеннолетних. Состояние. Тенденции. Предупреждение. Монография. М.: Московский институт права, 2007. С. 9.

преступности) наиболее точно сформулированы Р. Астдиняном и Я. Гилинским, среди таковых имеет место быть «сложная иерархическая структура»:

- 1) устойчивый характер преступных организаций;
- 2) преступный характер деятельности;
- 3) основная цель – извлечение максимальной прибыли;
- 4) сложная иерархическая структура;
- 5) коррумпирование госслужащих;
- 6) стремление к монополизации (установлению контроля) в определённой сфере деятельности или на определённой территории².

В настоящее время не существует терминологического единства в понимании структуры организованной преступности, что затрудняет борьбу с ней.

Организованная преступность – это «существующая параллельно государству организация, повторяющая общественную систему, в которой она действует, приспособливающаяся к этой системе, заполняющая те ниши, которые не заполнены государством»³.

А.И. Гуров определяет организованную преступность как «относительно массовое функционирование устойчивых управляемых сообществ преступников, занимающихся совершением преступлений как промыслом (бизнесом) и создающих с помощью коррупции систему защиты от социального контроля»⁴.

А.И. Долгова даёт следующее определение организованной преступности: «Это сложная система организованных преступных формирований, их отношений и деятельности...»⁵.

² Астдинян Р., Гилинский Я. Функциональная теория организации и организованная преступность // Организованная преступность в России: теория и реальность. Спб., ФИСРАН, 1996. С. 32.

³ Лунеев В.В. Организованная преступность: проблемы. Дискуссии, предложения. М., 1999. С.49.

⁴ Гуров А.И. Организованная преступность – не миф, а реальность. М., 1990. С. 19.

⁵ Долгова А.И. Криминология. М. 2005. С. 506.

Т.В. Варчук раскрывает организованную преступность как «системно связанную совокупность преступлений, совершаемых участниками устойчивых, иерархизированных, планомерно действующих преступных структур (групп, сообществ, ассоциаций), деятельность которых прямо или опосредованно взаимоподкрепляется и согласуется, будучи направлена на извлечение максимальной прибыли из преступного бизнеса на определённой территории или в определённой сфере, взятой под контроль»⁶.

Организованная преступность – негативное социальное явление, складывающееся из организованной преступной деятельности, носящей постоянный характер, ... в целях криминального обогащения лицами, объединившимися в устойчивые высокоорганизованные, законспирированные, преступные формирования, действующие самостоятельно или в составе ещё более сложной иерархии на региональном, государственном или международном уровне.

В содержании приведённых выше понятий организованной преступности есть некое общее: система и иерархия.

Имеются существенные доказательства того, что многие преступные группировки России слились в громадные криминальные конгломераты с весьма размытыми границами⁷.

Разные подходы к пониманию такого феномена как организованная преступность и особенности его проявления не позволили выработать более чёткого определения в среде российских криминологов.

Если абстрагироваться от понимания организованной преступности как социального факта, то можно исходить из того, что это некий общественный институт (механизм, образование, структура, система и

⁶ Варчук Т.В. Криминология: учебное пособие. М.: ИНФРА-М, 2002. С. 128.

⁷ Годунов И.В. Противодействие организованной преступности: учебное пособие. М.: Высшая школа, 2003. С. 41, 51.

т.п.).

Следует согласиться с И.Я. Козаченко в плане того, что организованная преступность – прежде всего, автономно развивающаяся, социально организованная структура, наделённая чертами, присущими целостному системному образованию⁸. Феномен организованной преступности многими криминологами представлен довольно широко, которые рассматривают совершение одного преступления или совокупность деяний как организованную форму.

В законопроекте «О борьбе с организованной преступностью», предложенном группой авторов, организованная преступность – «создание и преступная деятельность организованных формирований: групп, организаций, сообществ»⁹, с чем вряд ли можно согласиться: не всем ОПФ присущи все признаки организованной преступности.

Герасимова Е.В. и Ченчиковский А.Д. выделяют такой основной признак организованной преступности в России как «соучастие в совершении регулярных планируемых преступлений в составе организованных преступных групп, в которых присутствует строгая иерархия, т.е. соблюдение внутренней дисциплины всеми участниками группы, большинство из которых придерживаются так называемого воровского кодекса»¹⁰.

Организованная преступность сегодня – это социальная организация российского общества, в большинстве своём с конгломератом предприятий криминального экономического характера.

По существу, любую крупную бизнес-структуру в современной

⁸ Козаченко И.Я. Признаки организованной преступности должны найти отражение в уголовном законодательстве // Совершенствование правоприменительной деятельности в условиях перестройки. Омск, 1989. С. 70.

⁹ Проект Федерального закона «О борьбе с организованной преступностью». В монографии Е.В. Топильской «Организованная преступность». СПб.: Юридический центр Пресс, 1999. С. 164.

¹⁰ Герасимова Е.В., Ченчиковский А.Д. Организованная преступность. Высшее положение в преступной иерархии: уголовный закон, его толкование и применение // Вестник Волжского университета имени В.Н. Татищева. 2020. Т. 1. № 2. С. 178-179.

России можно воспринимать либо как потенциальную, либо как реальную преступную организацию, для чего есть и научное обоснование. Например, в США ещё с 1970-х гг. организованная преступность определяется как модель предприятия¹¹.

Организованная преступность, рассматриваемая в частности, как преступная деятельность, осуществляемая соответствующими как «коллективами предприятия», так и самим «предприятием», опасна тем, что представляет собой такое масштабное реальное сообщество в социуме с характерным для него большим числом групп, группировок, формирований, объединений, организаций, структур, системный характер которого выражается в наличии прочной взаимосвязи между частями и целым, где изменение интегральных свойств и состояний целого (организма, организации) сказывается на его частях, как отдельных, так и вместе взятых.

Современная организованная преступность в России имеет особое свойство – сверхгибкость; она особенно чувствительна к научно-техническому прогрессу, который неосознанно зачастую помогает ей в её «деятельности», изменениям в обществе: политической, демографической ситуации в стране.

Что же общего между понятиями «преступность» и «иерархия»? Преступность – это система, и одним из её признаков является иерархичность.

Иерархия также выступает одним из признаков организованной преступности.

В толковых словарях русского языка Ефремовой Т.Ф.¹² и Ожегова

¹¹ Криминология / под ред. Дж. Ф. Шелли. СПб.: ПИТЕР, 2003. С. 328-330.

¹² Современный толковый словарь русского языка Ефремовой / <http://window.edu.ru/resource/984/57984>

С.И.¹³, иерархия – это порядок подчинения низших высшим.

Преступная иерархия – система, определяющая структуру подчинения и взаимоотношения лиц, придерживающихся принятых в криминальной среде правил и традиций¹⁴,¹⁵.

Иерархия – последовательность, в которой каждый уровень находится в строгом соответствии с более высоким и более низким.

Иерархия – установленный порядок правления от более высших структур к более низшим (взаимосвязь между разными ступенями последовательности), основанная на зависимости и подчинении.

«Инновация» сегодняшней организованной преступности заключается в том, что она расширила свои сферы деятельности, носит международный характер, имеет очень прочные коррумпированные связи, стала «законником», стражем для большинства населения.

Конгломерат «общеуголовной» организованной преступности состоит из преступлений «общеуголовной» направленности и преступлений, связанных с организованными формами совершения.

Весь парадокс состоит в том, что, если организованная преступная группа не состоит в «связях» с представителями органов власти и управления, значит, это не есть действительно организованная группа, входящая в оргпреступность. Уголовным законом такие группы признаются организованными, хотя зачастую они действуют автономно, не имея связей с другими преступными группировками.

Если организованная преступность, по мнению В.В. Лунеева, «существующая параллельно государству организация»,¹⁶ тогда чем

¹³ Толковый словарь русского языка Ожегова С.И. [Электронный ресурс]. URL: <http://www.ozhegov.org/> (дата обращения 15.02.2021).

¹⁴ Мондохонов А. Специальный субъект организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нём (ней) // Уголовное право. 2010. № . С.55.

¹⁵ Григорьев Д.А., Морозов В.И. Как определить лицо, занимающее высшее положение в преступной иерархии? // Юридическая наука и правоохранительная практика. № 4 (30). 2014. С.55.

¹⁶ Лунеев В.В. Организованная преступность: проблемы. Дискуссии, предложения. М., 1999. С.49.

именно являются ОПГ, ОПФ? Элементами (частью) этой организации, индивидами данного социума?

По мнению А.И. Долговой, организованная преступность – это «общество»¹⁷.

К сожалению, в России функционируют криминальные конгломераты, состоящие из продукта слияния многих преступных группировок.

Слово «конгломерат» означает соединение чего-то, а также – это современное монополистическое объединение предприятий. Следовательно, можно предположить, что некоторые криминальные группировки, преступные формирования разного криминального «статуса», но в своём аспекте именно организованного, являются подобными конгломератами с преступной направленностью.

Согласно официальным данным МВД РФ, в 2016 году на территории России было зарегистрировано 12581 преступление, совершённое организованной группой или преступным сообществом, в 2017 году – 13232 (+5,2%), в 2018 году – 15628 (+18,1%), в 2019 году – 16290 (+4,2%), в 2020 году – 17727 (+8,8%)¹⁸. Таким образом, исходя из данных статистики, можно констатировать устойчивую тенденцию роста зарегистрированных преступлений, совершенных данной ОПГ (ОПФ), что свидетельствует о неэффективных мерах борьбы с организованной преступностью.

«Лидеры преступных сообществ»¹⁹ (преступных организаций) координируют преступные действия, создают преступные связи между различными организованными группами, занимаются разделом сфер преступного влияния и преступных доходов, руководят преступными

¹⁷ Долгова А.И. Криминология. М., 2000. С. 58 .

¹⁸ Состояние преступности в России за январь-декабрь 2020 года. Сборник статистики. С. 31.

¹⁹ Пояснительная записка к проекту Федерального закона «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и статью 151 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации». [Электронный ресурс]. Доступ из справочно- правовой системы «КонсультантПлюс».

действиями, в связи с этим представляют наибольшую общественную опасность».

Благодаря правовому вакууму, руководители организованных преступных формирований (организаторы преступных сообществ) стали почти недосягаемы для закона и правосудия. Каждый год более 10 тыс. человек привлекается к уголовной ответственности за совершение преступных посягательств в составе организованной группы (исполнители и пособники), но и за организацию преступных формирований, руководство ими – единицы, что свидетельствует о несовершенстве уголовного закона.

Основная проблема борьбы с организованной преступностью – невозможность привлечения лиц, занимающих высшее положение в преступной иерархии, к уголовной ответственности в качестве руководителя преступного сообщества. Казалось бы, установлено в процессе расследования, что это лицо является высшим в преступной иерархии, и оно будет привлечено к уголовной ответственности, но не всё так просто.

Справедливости ради следует отметить введение в Уголовный кодекс России статьи 210.1 «Занятие высшего положения в преступной иерархии» и изменение к статье 210 УК РФ²⁰.

Сам состав преступления (ст. 210.1 УК РФ) вызывает много вопросов. Что считать моментом окончания этого деяния? Кто конкретно является субъектом этого преступного посягательства, о котором ничего не сказано ни в постановлении Пленума Верховного Суда РФ, ни в примечании к ст. 210.1 УК РФ. Каковы критерии определения статуса лица, занимающего именно высшее, а не высокое положение в преступ-

²⁰ Федеральный закон от 01.04.2019 № 46-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в части противодействия организованной преступности» [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

ной иерархии? Каков статус такого лица? Кто таким лицом может являться? Лидер ОПГ (ОПФ) или его визирь? Преступный авторитет в России? «Вор в законе»-профессиональный преступник? Или же так называемый трансформированный «вор в законе»?

По мнению Герасимовой Е.А. и Чинчиковского А.Д., «противоправное деяние будет являться оконченным с момента совершения противоправного общественно опасного деяния, при этом наличие причинной связи и наступление вредных последствий, обязательных признаков преступления, не обязательны. Достаточно лишь факта того, что данное лицо занимает положение в преступной иерархии. С учётом практического опыта, можно сделать предположение, что это – лицо, являющееся самым главным преступным авторитетом в Российской Федерации, либо это лидер крупного и влиятельного преступного сообщества, а может, это авторитет «вор в законе»²¹.

Рассмотрим несколько терминов, которые характеризуют объективную сторону преступления, предусмотренного ст. 210.1 УК РФ.

Положение – нахождение, состояние, роль, совокупность обстоятельств (в разных толковых словарях русского языка).

Одним из значений слова «положение» является распорядок государственной, общественной жизни, устанавливаемый властью²².

Высший – превосходный; занятие определённого места в какой-либо иерархии (военной, общественной).

Высший – самый главный, верховный, руководящий, стоящий выше других по своему социальному положению; самый великий (главнее всех остальных).

²¹Герасимова Е.В., Чинчиковский А.Д. Организованная преступность. Высшее положение в преступной иерархии: уголовный закон, его толкование и применение // Вестник Волжского университета имени В.Н. Татищева. 2020. Т. 1. № 2. С. 184-185, 186.

²² Толковый словарь русского языка Ожегова С.И. [Электронный ресурс]. URL: <http://www.ozhegov.org/> (дата обращения 15.02.2021).

В криминальной среде высшее положение у «вора в законе», «положенца», «смотрящего», лидеры разных ОПГ (ОПФ), держатель «общака». У каждого имеется свой определённый круг полномочий.

«Вор в законе» - лидер ОПГ (ОПФ); криминальный авторитет, профессиональный преступник со своей узкой специализацией, который живет по воровским законам. «Положенец» - лицо, имеющее право принимать решение в отсутствие «вора в законе»; уполномоченное лицо решать вопросы по конкретному направлению или сфере деятельности.

У этих лиц различная процедура получения своего криминального статуса. Исходя из толкования слов «высокий», «высший», только «вор в законе» либо лидер ОПФ (объединения, организации, конгломерата) могут занимать высшее положение в преступной иерархии.

В пункте 24 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 года № 12 «О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нём (ней)» указано: «Решая вопрос о субъекте преступления, указанного в части 4 статьи 210 УК РФ, судам надлежит устанавливать занимаемое этим лицом положение в преступной иерархии, в чем конкретно выразились действия такого лица по созданию или по руководству преступным сообществом (преступной организацией) либо по координации преступных действий, созданию устойчивых связей между различными самостоятельно действующими организованными группами либо по разделу сфер преступного влияния и преступных доходов, а также другие преступные действия, свидетельствующие о его авторитете и лидерстве в преступном сообществе (преступной организации). О лидерстве такого лица в преступной иерархии может свидетельствовать и наличие связей с экстремистскими и (или) террористическими организациями или наличие коррупционных связей и т.п. В при-

говоре необходимо указать, на основании каких из названных признаков суд пришел к выводу о наличии в действиях лица состава преступления, предусмотренного частью 4 статьи 210 УК РФ»²³.

К сожалению, до сих пор в юридической литературе нет чётких критериев относительно субъекта деяния, предусмотренного ст. 210.1 УК РФ. Согласно названию этой статьи и её диспозиции, таковым может являться лицо, занимающее высшее положение в преступной иерархии, т.е. специальный субъект.

При определении статуса лица, занимающего именно высшее положение в преступной иерархии, следует учитывать соответствующее криминальное звание, наличие у такого лица международных связей, что характерно для транснациональной организованной преступности, и сам статус: например, либо это «вор в законе», либо держатель «общака», «общаковых ресурсов», либо кто-то ещё...

Статус – положение, занимаемое конкретным лицом или группой лиц в обществе. В данном случае, применительно к ст. 210.1 УК РФ, это положение лица в преступном обществе.

Статус – позиция или ранг в любой иерархии, структуре, системе.

Статус в социуме – социальное положение, занимаемое социальным индивидом или социальной группой в обществе или отдельной социальной подсистемой общества.

Социальный статус - это место индивида, соотносимое с положением других людей; это место индивида в иерархически организованной общественной структуре, его объективная позиция в нём²⁴.

Социальные статусы - это структурные элементы социальной ор-

²³ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 10 июня 2010 года № 12 «О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нём (ней)» // Российская газета. 2010. 17 июня.

²⁴ Шкартан О.И. Социология неравенства. Теория и реальность. М.: Изд. дом Высшей школы экономики, 2012. С. 54.

ганизации общества, обеспечивающие социальные связи между субъектами социальных отношений. Общество не только создаёт социальные позиции - статусы, но и обеспечивает социальные механизмы распределения членов общества по этим позициям²⁵; это место, которое индивид (отдельный человек) занимает в социальной системе (обществе) и которое характеризуется определенным набором прав и обязанностей.

Так как организованная преступность – это «государство» в государстве, то получается, что ОПФ, ОПГ и другие преступные объединения, организации – это тоже социум, точнее, его часть, в которой каждый так называемый индивид преступник.

Чтобы занять высшее положение в преступной иерархии, необходимо иметь криминальное звание.

Звание - устанавливаемое и присваиваемое компетентными органами наименование, свидетельствующее об официальном признании заслуг отдельного лица или коллектива либо о профессиональной, служебной, научной или иной квалификации; общественное положение человека, поскольку оно определяется сословием или должностью, которую он занимает (криминальное звание).

88% опрошенных сотрудников правоохранительных органов согласны с мнением, что «воры в законе» могут обладать статусом лица, занимающего высшее положение в преступной иерархии²⁶.

Исходя из толкования ст. 210.1 УК РФ, можно сделать вывод, что уже сам факт установления занятия высшего положения в преступной иерархии уголовно наказуем. Но в уголовно-процессуальном плане это длительный и трудоёмкий процесс доказывания.

При квалификации за содеянное по ст. 210.1 УК РФ необходимо

²⁵ Шкаратан О.И. Социология неравенства. Теория и реальность. М.: Изд. дом Высшей школы экономики, 2012. С. 55.

²⁶ Григорьев Д.А., Морозов В.И. Как определить лицо, занимающее высшее положение в преступной иерархии? // Юридическая наука и правоохранительная практика. № 4 (30). 2014. С.54.

учитывать статус такого лица (специального субъекта), приобретение занимаемого им статуса (объективная сторона – действия), момент окончания – признание соответствующего статуса данным лицом.

Преступную иерархию образуют ОПГ, ОПФ, преступные объединения, организации, конгломераты, группы, в которых преступники объединяются для создания и функционирования соответствующего преступного института. Поэтому можно все эти термины отнести к одному, более конкретному, как «объединения» (в данном случае во множественном числе), в которые не входит тривиальная группа.

Организация – группа, общество, образование, формирование, объединение, корпорация, предприятие, ассоциация, альянс, община...²⁷.

Сочетание «... в преступной иерархии» не совсем удачно изложено как в самом названии статьи, так и в диспозиции этой уголовно-правовой нормы, ибо «иерархия» - это порядок, последовательность, система, а не так называемый «пик» занимаемого статуса в преступной организации любого масштаба.

Поэтому более удачна формулировка в названии статьи 210.1 УК РФ – «Занятие высшего положения в преступной организации».

²⁷ *Абрамов Н.* Словарь русских синонимов / Электронная версия «ГРАМОТА.РУ», 2002. <http://gramota.ru/slovari/info/abr/>

ВОЗЗРЕНИЯ С.Л. ФРАНКА НА ПРИРОДУ, СУЩНОСТЬ И ФУНКЦИИ ПРАВА

Куляскина И. Ю., д-р филос. наук, доцент, профессор кафедры теории и истории государства и права

Амурский государственный университет, Благовещенск

FRANK'S VIEWS ON NATURE, ESSENCE AND FUNCTIONS OF LAW

Irina Yu. Kulyaskina, Dr. Sc. (Philosophy), Professor of the Department of Theory and History of State and Law

Amur State University, Blagoveschensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.11

В современном юридическом дискурсе в России существует мощное течение, отрицающее значение философии для правового познания. Указанное отрицание проявляется в двух основных формах: во-первых, отрицание роли и значения философии как таковой в правовом познании вообще и, во-вторых, отрицание философии права как самостоятельной области знания. Аргументацию в защиту первой позиции ярко характеризует высказывание В.П. Малахова, автора учебника по философии права, который заявляет: «Распространение общей философии на проблемы права, в конце концов приводит к схематизму, к созданию абстрактных схем, мало что говорящих о глубинных характеристиках правовой действительности»¹. Основным аргумент в пользу второй позиции сводится к утверждениям, что, во-первых, философия права не имеет собственного предмета, отличного от предмета общей теории государства и права, и во-вторых, метафизические идеи концепций философии права объявляются «спекулятивным догматизмом». Приведем в качестве примера высказывание О.В. Мартышина, автора еще одного учеб-

¹ Малахов, В.П. Философия права: учебное пособие. М.: Академический проект; Екатеринбург: Деловая книга, 2002. С.15.

ника по философии права: «Так ли самостоятельная философия права? Можно ли выделить в ее предмете области, присущие исключительно ей? Напомним, что у теории государства и права такая область есть. Это юридическая догматика, в социологии права – это конкретно-социологические исследования. А вот в философии права предмета ее исключительного ведения нет. Сравнение круга вопросов, рассматриваемых в книгах по философии права и по теории права как наиболее близкой к ней дисциплины, обнаруживает, что нет ни одной философско-правовой проблемы, которая не рассматривалась бы в той или иной степени в учебниках по теории государства и права»². Спору нет, метафизическое знание – это знание спекулятивное, поскольку оно выходит за рамки эмпирического опыта. Но в отношении его совершенно неприемлемо употребление определение «догматическое». И тем более вызывает удивление утверждение об отсутствии у философии права собственного предмета. Можно предположить, что О.В. Мартышин смешивает понятия «объект познания» и «предмет познания». Сложнее обстоит дело с обоснованием роли философии вообще в деле познания права.

В свете сказанного представляют большой интерес воззрения выдающегося российского философа С.Л. Франка на право, поскольку они являются собой более чем удачный пример реализации философского подхода к пониманию права как идеи и как эмпирической реальности.

Осмысление права Франк начинает с выявления его онтологической природы и места в структуре бытия. Эту задачу философ решает, исходя из собственного оригинального онтологического учения: все бытие согласно этому учению состоит из двух уровней: 1) глубинного, «онтологического», надвременного, неизменного, истинно сущего, недоступного для опытного познания и 2) эмпирического, «поверхностно-

² Мартышин, О.В. Философия права: учебник для магистров. С.16.

го», изменчивого. Все, что мы наблюдаем в качестве феноменов, относится к эмпирическому уровню и, соответственно, постигается посредством опыта. Однако своими корнями они уходят в глубинный, сущностный уровень бытия. Как и все другие феномены, право существует на обоих уровнях – умопостигаемом сущностном и эмпирическом. В своем сущностном выражении право есть «онтологически укорененные нормирующие начала бытия»³, которые, «прорвавшись» в область эмпирической действительности, вошли в историю человеческой мысли под названием «естественного права». Для религиозного сознания они тождественны с правящим миром законом Божиим. Наиболее ярким примером такого восприятия, считает Франк, служит Закон, данный Богом народу Израиля через Моисея.

Франк замечает, что истинность положений естественного права засвидетельствована всем историческим опытом человечества. Может возникнуть вопрос: он ведь только что указывал, что право, как онтологическая реальность, недоступно для эмпирического (опытного) познания. Но никакого противоречия тут нет: опыт, о котором упоминает философ в данном случае, – это экзистенциальный опыт человечества, и он имеет совсем другую природу, чем эмпирический опыт научного познания. Этот момент важно учитывать, поскольку он свидетельствует о том, что сущностное понимание права выходит за рамки позитивистски понимаемого научного познания. Это утверждение⁴ не может быть опровергнуто тем фактом, что в исторической реальности часто происходила подмена: под именем «естественного права» некоторые политические течения предлагали общественному сознанию «требования, отвлеченно придуманные и иногда прямо противоречившие подлинным». Здесь под именем естественного права чаще всего скрывалась идеоло-

³ Франк, С.Л. Свет во тьме. Опыт христианской этики и социальной философии. М.: Изд-во «Факториал», 1998. С.190.

⁴ Франк, С.Л. Духовные основы общества. М.: Республика, 1992. С. 34.

гия.

От законов природы, действие которых проявляется сразу, эти «вечные сами по себе, по своему внутреннему значению ненарушаемые и неизменяемые законы общественной жизни, которые одни лишь определяют сохранение и развитие этой жизни» отличаются тем, что в эмпирической реальности они могут нарушаться и часто нарушаются, хотя «результатом такого нарушения является именно гибель или в лучшем случае паралич, ослабление и болезнь общества»⁵. Просто гибельные последствия их нарушения оказываются отсроченными во времени. Франк сравнивает последствия нарушений онтологических законов общественной жизни с отказом от здорового образа жизни, который не убивает сразу, но в конечном счете ускоряет наступление смерти.

Причину и источник нарушений сущностного закона в процессе исторически изменчивой эмпирической действительности Франк усматривает в природе человека. «Человек, – пишет он, – есть существо свободное; он волен по своему разумению избирать путь своей жизни; но в своей жизни он навсегда подчинен различию между истиной и заблуждением. Он может заблуждаться, и тогда он гибнет; он может подчиняться требованиям истины, законам, установленным не его волей, а источником высшей правды, и тогда он утверждает и укрепляет свою жизнь»⁶. Здесь мы снова имеем дело с философским – точнее, метафизическим – утверждением. Ни одна наука не может ничего сказать о сущности человека, поскольку это находится за пределами ее компетенции. Другое дело – философская антропология. В данном случае Франк обращается к христианской антропологии, согласно которой природа человека амбивалентна: человек создан «по образу и подобию Божьему», в силу чего имеет свободную волю, и в то же время его природа «по-

⁵ Франк, С.Л. Духовные основы общества. М.: Республика, 1992. С. 34.

⁶ Там же.

вреждена грехом». Поэтому рассчитывать на исключительно рациональное поведение человека, в том числе в области правовых отношений, не приходится. И мудрый законодатель или правовед должен с этим считаться.

Итак, концепции естественного права – это умозрительные идеальные (от слова «идея») конструкции, которые по своему содержанию более других идейных феноменов близки к онтологическому закону общественного бытия, т.е. к праву в его онтологической сущности. Другое дело – позитивное (действующее) право, которое является продуктом человеческой деятельности, далеко не всегда ориентированной на реализацию в эмпирической реальности права как онтологического закона общественной жизни (или закона Божьего). Позитивное право – это, в отличие от естественного права, не выражение объективной реальности, а феномен, имеющий объективированную природу. Это значит, что оно обрело предметную форму в результате человеческой деятельности. Однако его жизнеспособность зависит от того, насколько полно и точно оно отражает и воплощает на практике содержание онтологической реальности подлинного естественного права.

Не ставя перед собой задачи делать обзор всего многообразия концепций позитивного права, Франк обращается к наиболее популярной в его время концепции «социального психологизма», согласно которой «государство, право и пр. “объективно” не существуют, а есть лишь фантом человеческого воображения, человеческая “выдумка”»⁷. В качестве примера социального психологизма в России Франк называет концепцию Л. Петражицкого. Подвергая критике центральный тезис социального психологизма о психической (социально-психической) природе общественных явлений, он ссылается на опыт, знакомый каж-

⁷ Франк, С.Л. Духовные основы общества. М.: Республика, 1992. С.67.

дому человеку, когда нематериальные феномены общественной жизни обладают своей «внешностью», «объективностью», «массивностью», подобной даже «реальности материальных вещей». «Государство, закон, власть, быт и пр. суть то устойчивое, непроницаемое, жесткое, и, если я добровольно не хочу считаться с этой объективной реальностью, я обречен расшибить себе лоб об нее, как при столкновении с камнем или стеной»⁸. Очевидно, что философ настойчиво отстаивает идею об объектном характере явлений общественной жизни.

Ссылку на то, что право имеет не просто психическую, а социально-психическую природу Франк считает результатом непродуманности до конца используемых понятий. «"Социально-психические" процессы или явления в этом решающем для нас смысле не противоположны индивидуально-психологическим, а составляют часть последних. Подлинно надындивидуального бытия, образующего существо общественной жизни, из них не получается»⁹. Между тем право в качестве общественного явления «не только надындивидуально – оно, кроме того, вообще сверхлично и потому выходит за пределы психического вообще ("транспсихично")». Этот вывод философ делает, основываясь на факте «своеобразной непрерывности и как бы надвременности, присущей общественному явлению». Общественное бытие «имеет качественно иную структуру, чем всякая психическая жизнь, и именно поэтому не "протекает" во времени так, как душевные явления»¹⁰.

Примером психического (или социально-психического) явления Франк считает общественное мнение и противопоставляет его в этом качестве другим – непсихическим – общественным явлениям. Общественное мнение, – пишет он, – понимаемое как «совокупность господствующих чувств, оценок и волевых устремлений в отношении како-

⁸ Франк, С.Л. Духовные основы общества. М.: Республика, 1992. С.67.

⁹ Там же, с.68.

¹⁰ Там же, с.69.

нибудь общественного явления – учреждения, строя, закона и т.п. – очевидно, совсем не совпадает с самим общественным явлением, к которому оно относится... Закон, строй, форма правления, социальное отношение есть нечто совсем иное, чем какой угодно господствующий в обществе комплекс чувств, мнений, волевых устремлений»¹¹. Таким образом, первое – наглядное – отличие психического от непсихического состоит в том, что первое пребывает внутри сознания, тогда как непсихическое находится вне его. Психическое индивидуально, непсихическое – надындивидуально. Такое нематериальное и одновременно надындивидуальное и сверхличное бытие Франк предлагает называть «объективной идеей»: «существо общественного явления, как такового, состоит в том, что оно есть объективная, сущая идея»¹². Очевидно, что под правом как общественным явлением Франк понимает некое содержание, исключая из понятия «право» правоприменительную практику.

Ссылаясь на современную философию, в частности, на Э. Гуссерля, Франк в качестве примеров объективно сущих идей приводит математические и логические понятия, которые не подчинены ни времени, ни душевным переживаниям, ни даже тому, сознают их люди или нет. «Существует сфера идеальных отношений, вневременно сущая и потому независимая от сферы человеческой душевной жизни. Кроме области математики и логики к этой сфере относится и предмет чистой этики».

Франку близка позиция некоторых немецких идеалистов-кантианцев (Г. Когена, Р. Штаммлера, Г. Кельзена), согласно которой «существо общества состоит в моменте права, право же (как и связанное с ним “государство”) есть такая объективная, внепсихическая, вневременная идея». Но Франк идет дальше. Бытие математических, логиче-

¹¹ Франк, С.Л. Духовные основы общества. М.: Республика, 1992. С.69.

¹² Там же, с.70.

ских и этических истин отличается от общественного бытия тем, что оно есть «абстрактно-идеальное бытие», тогда как общественное бытие есть бытие конкретное. «Содержание математической истины имеет силу и в этом смысле объективно есть раз навсегда, во все времена и для всех людей; но какой-нибудь закон, социальное отношение, форма правления и пр., очевидно, не имеют такого вневременного бытия; напротив, они возникают, делятся и исчезают во времени, они имеют какую-то конкретную жизнь...»¹³. Таким образом, философ мыслит действующее (действительное) право в лучшем случае как подверженное культурно-историческим трансформациям отражение человеческим сознанием идеи права, принадлежащей глубинному, онтологическому уровню бытия. В худшем случае – это произвольная конструкция с низкой жизнеспособностью. Отсюда можно сделать оптимистический вывод о том, что всякий произвол и деспотизм, как бы ни были они жестоки, недолговечны.

Если Франк начинает свое осмысления права с позиций онтологии и философской антропологии, то дальнейшее исследование права он осуществляет, прибегая к помощи социальной философии. Согласно его собственной концепции социального бытия, общественная жизнь имеет две стороны (или два «слоя»): внутреннюю и внешнюю. Кроме того, общественная жизнь имеет сложную структуру: с одной стороны, она определена действиями индивидов, а с другой – общественностью, которая есть не просто сумма индивидов, а некое единство, которое Франк обозначает понятием «мы». И индивиды, и «мы» представляют собой первичную реальность. В силу такой сложной структуры единство общественного бытия обеспечивается совместным действием механической организации и «органического единства». К «формам меха-

¹³ Франк, С.Л. Духовные основы общества. М.: Республика, 1992. С.71.

нической организации общественного единства» философ относит право и власть, тогда как внутреннее единство обеспечивается посредством нравственности и религии. Для обозначения органического единства философ использует термин, введенный в оборот еще славянофилами и подхваченный В.С. Соловьевым; это – термин «соборность». Внешнее, механическое единство он называет «общественностью».

И Франк задается вопросом: почему для обеспечения единства недостаточно нравственности и религии? Почему «немыслимо вообще человеческое общество без права, без норм, которые определяют должное в человеческих отношениях и нарушения которых признаются недопустимыми?»¹⁴.

Все попытки позитивистских теорий права объяснить факт существования права ссылкой на силу власти господствующей в обществе силы или как результат добровольного соглашения между людьми Франк называет несостоятельными: они описывают ситуацию, но не объясняют. Здесь правота философа представляется неоспоримой: то, что «со штыком можно делать все, что угодно, но на нем нельзя сидеть», т.е. нельзя сколько-нибудь долго осуществлять общественный порядок силой, и невозможность общественного договора как сознательного акта в любой его форме, доказано давно и не нуждается в новых доказательствах. Впрочем, основоположник позитивизма О. Конт и сам прямо заявлял, что выяснение причин не является делом науки, а его последователи – неопозитивисты – понимали под объяснением «подведение под закон» (имеется в виду не закон как кодифицированная норма, а закон природы).

Сам Франк считает, что в первоначальном смысле «право есть просто должное в человеческих отношениях – то, что в них зависит не

¹⁴ Франк, С.Л. Духовные основы общества. М.: Республика, 1992. С.77.

от эмпирической человеческой воли, а от высшего, абсолютного веле-ния правды. Лишь в производном, чисто юридическом смысле под пра-вом разумеется и совокупность норм, которые сами по себе лишены первичной внутренней авторитетности и заимствуют свою обязатель-ность из авторитетности, т.е. правомерности власти, их издающей»¹⁵. Иначе говоря, право, как первичная реальность, – это должное, которое на имеет временного измерения, не зависит от общественной организа-ции или культурного типа общества. А право «в юридическом смысле», т.е. то, что принято называть действующим правом, существует в кон-кретно историческом контексте.

Еще один вопрос, который затрагивает Франк, это отношения между правом и властью. Если существование права онтологически обусловлено, то зачем еще и власть? И он дает чисто философское объ-яснение этому: в человеческом обществе действуют два начала – аб-страктно-общее (право) и конкретно-индивидуальное (власть). «Дву-единство права и власти соответствует необходимому двуединству аб-страктно-общего и конкретно-индивидуального в человеческой жизни, потребности охватить должным и подчинить ему и то, и другое»¹⁶.

Кроме того, Франк усматривает функцию права в том, что оно «по самому существу своему есть единство как бы “государственно-гражданское”, единство планомерности и спонтанности... общественная жизнь имеет начало, возвышающееся над этой двойственностью и вно-сящее в нее момент органической целостности», поскольку «вносит в сферу государственности начало, аналогичное началу гражданского общества»¹⁷.

И, наконец, о так называемых правах человека. Позиция Франка представляется и актуальной, и конструктивной, хотя и коренится в его

¹⁵ Франк, С.Л. Духовные основы общества. М.: Республика, 1992. С.77.

¹⁶ Там же, с.78.

¹⁷ Там же, с.145-146.

метафизике. Философ исходит из того, что ничто человеческое не может быть священным; священным может быть только богочеловеческое. А значит, «воля народа» не имеет никаких преимуществ перед волей индивида – ни та, ни другая не могут обладать безусловной ценностью. Все человеческие права укоренены в праве на выполнение своей обязанности – обязанности делать добро. И общество, в свою очередь, обязано предоставить человеку условия, необходимые для этого делания. «Индивидуалистическая же идея прав человеческой личности на определенный, строго фиксированный и ненарушимый объем свободы и на определенные формы ее обнаружения, вытекающая из ложного понятия “прирожденных прав человека”, вообще должна быть отвергнута как несовместимая с верховным началом служения, лишь в связи с которым оправданна сама идея личной свободы»¹⁸. Очевидно, что именно философский (метафизический) подход к вопросу позволяет Франку отчетливо разграничить пределы содержания прав человека, не допуская его произвольного толкования, которое сегодня, к сожалению, имеет место. Отсутствие такого критерия приводит к беззастенчивым спекуляциям, как в области культуры, так и в области политики, свидетелями чего мы являемся, часто не имея ничего, что можно было бы им противопоставить. Критерий, предложенный Франком, можно перефразировать, используя выражение Э. Фромма – что должно быть целью человеческой жизни: «иметь или быть»? И получается, что российский философ однозначно утверждает, что права человека состоят в том, чтобы получить возможность «быть», т.е. иметь возможность состояться как нравственная личность, а не в удовлетворении требований безудержного потребления или свободы от ответственности за свои действия.

Знакомство с воззрениями на природу, сущность и функции права

¹⁸ Там же, с.117.

С.Л. Франка, позволяет утверждать, что философский подход к осмыслению права позволило ему высказать целый ряд глубоких и продуктивных идей, прояснить соотношение естественного и позитивного права, права и других явлений общественной жизни. Кроме того, именно философские идеи, касающиеся понимания права и решающие вопросы, выходящие за пределы компетенции конкретной науки, могут играть роль предпосылочного знания для социологии права и юридической науки. Все это убедительно свидетельствует о необходимости и правомерности использования философского подхода при исследовании права.

«РЕГУЛЯТОРНАЯ ГИЛЬОТИНА» КАК СПОСОБ РЕФОРМИРОВАНИЯ КОНТРОЛЬНО-НАДЗОРНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Максимова Т.В., магистрант

Научный руководитель: Т.А. Зайцева, кандидат юридических наук, доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

«REGULATORY GUILLOTINE» AS A WAY TO REFORM CONTROL AND OVERSIGHT ACTIVITIES

Maximova T.V. master student

Scientific adviser: T.A. Zaitseva, Candidate of Juridical Sciences, Associate Professor

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.12

Отсутствие в государственной структуре механизма модернизации контрольно-надзорной системы постепенно приводит к значительно увеличенному объему регулирования, и, как следствие, к излишнему административному давлению.

Таким образом, несмотря на то, что власть, с одной стороны, пытается поддержать развитие экономики и бизнеса, в том числе с помощью внедрения различных сервисов и оказания мер поддержки, с другой стороны- наличествует множество факторов, активно препятствующих развитию малого и среднего предпринимательства.

В работе изучены правовые основы введения механизма «регуляторной гильотины» на территории РФ, представлены промежуточные итоги реформы по состоянию на 01.01.2021 г. и проанализированы причины отклонения фактически полученных результатов от предполагаемых.

К 2020 году в России существовало 46 контрольно-надзорных ведомств, осуществляющих 220 видов проверок.

Нормативно-правовые акты содержали 2 миллиона норм, в числе

которых более 9 тысяч - нормы, сохранившиеся со времен СССР.

В свете декларирования ликвидации избыточного административного давления, а также снижения нагрузки на бизнес, Президентом Российской Федерации в Послании Федеральному собранию от 20 февраля 2019 г. было поручено в срок до 01.01.2021 года провести инвентаризацию всех нормативных правовых актов, содержащих обязательные к исполнению требования.

Результатом сплошного общесистемного пересмотра мы должны были к 01 января 2021 года получить нормы, понятные как для бизнеса, так и для контрольно-надзорных органов.

Опыт других стран показывает, что при ликвидации до 50% государственных требований, бизнес экономит миллиарды, экономика избавляется от лишней нагрузки. Рост экономики позволяет создавать новые рабочие места.

Метод реформы контрольно-надзорной деятельности, в основе которого лежит полная инвентаризация всех нормативно-правовых актов с целью определения их актуальности и исполнимости обозначается термином «регуляторная гильотина».

Работа по реализации механизма регуляторной гильотины осуществляется в соответствии с Планом мероприятий («дорожной картой»), утвержденной Правительством РФ 29.05.2019г. № 4714п-ПЗ6.

Методика исполнения плана мероприятий содержит основные принципы реализуемой реформы.

Это, прежде всего, риск-ориентированный подход и принцип наименьшего регуляторного воздействия.

Особого внимания заслуживают принцип открытости и консенсуса с подконтрольными субъектами, предполагающий взаимодействие регулятора и предпринимательского сообщества с целью обсуждения и акцептования проектов нормативно-правовых актов теми, кто в буду-

щем будет обязан их исполнять.

А также принцип соразмерности соизмеряющий ответственность за нарушение обязательного требования с рисками, на искоренение которых направлено данное требование.

В процессе пересмотра каждая правовая норма или административная процедура проходит через фильтры, получает оценку представителей бизнеса, государственных структур и органа, отвечающего за принятие конкретных решений.

По результатам анализа принимается одно из возможных решений: сохранить норму и занести в действующий реестр, упростить и оптимизировать или отменить.

Несмотря на то, что в соответствии с «дорожной картой» инвентаризация нормативно-правовых актов должна была быть окончена к 01.01.2021г., по данным сайта www.knd.ac.gov.ru по состоянию на 10.02.2021г. отменено 3003 акта, содержащих обязательные требования, взамен принято 447 нормативных правовых акта, в том числе 106 Постановлений Правительства РФ, 339 ведомственных акта и 2 Распоряжения Правительства РФ.

Утратили силу 8.6 тыс. актов СССР и РСФСР.

Как видно из цифр, отменена и пересмотрена лишь незначительная доля нормативных правовых актов, действовавших на момент принятия решения о начале реформы контрольно-надзорной деятельности.

Стоит отметить, что в отношении порядка 1,3 тысячи актов экспертам «не удалось договориться». Работа с данными документами будет продолжена в 2021 году.

Каковы же промежуточные итоги реформы?

С 01 января 2021г. вступили в силу новые санитарно-эпидемиологические требования к организациям воспитания и обучения, отдыха и оздоровления детей и молодежи. Несмотря на свою значимость, факт

принятия данных правил, включая нормы, содержащиеся в них, остался для многих незамеченным.

Помимо запрета использовать мобильные телефоны для обучения, правила содержат требования к минимальной диагонали экрана ноутбука, отличной от размера диагоналей ноутбуков, закупленных в рамках национального проекта.

А тот факт, что даже в самом названии данные нормы содержат понятие «молодежь» указывает на то, что данные правила могут затронуть лица возрастом до 35 лет.

Анализируя последствия реформы в области деятельности по обращению с отходами, представитель Общероссийской общественной организации «Деловая Россия» Н.С. Беляев отмечает, что, “несмотря на то, что реформа должна была помочь в создании комфортной среды обитания за счет привлечения в отрасль инвестиций, создания и развития инфраструктуры сбора и последующего вторичного использования сырья, внедрения принципов экономики замкнутого цикла, вносимые новеллы, учитывая их формулировки, либо противоречат действующему законодательству и концепции механизма регуляторной гильотины, либо могут повлечь правовую неопределенность, создав дополнительные административные барьеры для соискателей лицензии и лицензиатов.”¹

В рамках реформы контрольно-надзорной деятельности и реализации Регуляторной гильотины взамен Приказа № 333 Минприроды России разработало, утвердило и представило на государственную регистрацию в Минюст России приказ от 30.07.2020 № 516, основные положения которого являются идентичными Приказу № 333.

При этом, не только бизнес, но и представители Минэкономразви-

¹ Беляева Н.С. Гильотина для лицензирования отходов. [Электронный ресурс]. URL: <https://news.solidwaste.ru/2020/06/gilotina/> (дата обращения 17.02.2021)

тия России дали законопроекту отрицательное заключение.

Федеральный закон «Об обязательных требованиях в Российской Федерации» содержит перечень принципов установления и оценки применения обязательных требований.

Если сравнить принципы, изложенные в Методике исполнения и в данном федеральном законе видно, что перечень принципов отличается друг от друга, а некоторые, например, принципы открытости и соразмерности имеют различный смысл и содержание.

Таким образом, если первоначально отмена и принятие обязательных требований осуществлялось на основании принципов, указанных в Методике, с учетом мнения предпринимательского сообщества и получения его одобрения, то с момента вступления в силу закона об обязательных требованиях отмена и принятие норм осуществляется на принципах, предполагающих, на мой взгляд, более формальный подход- обязательное опубликование с целью оценки регулирующего воздействия.

Несмотря на недостатки, промежуточные итоги данной реформы имеют положительное значение для предпринимательского сообщества. Это, прежде всего, введение с 01 марта 2021г. реестра обязательных требований, содержащего общий перечень обязательных требований и информацию об актах, устанавливающих данные требования.

Данное нововведение позволит предпринимателям оперативно получать информацию относительно наличия обязательных требований, регулирующих их сферу действия. Реестр обеспечит прозрачность процесса пересмотра и актуализации норм и ликвидирует возможность применения к предпринимателям норм, не включенных в реестр.

При этом, например, в транспортной сфере, вместо 800 отмененных актов с 01.01.2021г. действует только 85.

Количество требований в общественном питании сократилось в 5 раз. Сокращение произошло за счет отмены сотен избыточных норм

СанПиН.

Необходимо отметить еще одно нововведение: если в отношении одного и того же объекта и предмета регулирования различные нормативно-правовые акты устанавливают противоречащие требования, предприниматель освобождается от ответственности, если обеспечил исполнение любого из данных требований.

Данная относительно «позитивная» норма вступила в силу с 01 февраля 2021 г.

Ограничен срок действия обязательных требований - не более шести лет. И при отсутствии нового решения- срок действия продлевается еще на шесть лет.

Данная норма позволит обеспечить актуальность правовых норм и эффективность госрегулирования.

Как следует из доклада Прокуратуры Амурской области от 11.02.2021 г., при формировании ежегодного плана проверок СМСП на 2021 год, учитывая риск - ориентированный подход и надзорные каникулы, из плана проверок исключено более 200 плановых мероприятий, что на 30% больше прошлогоднего показателя.

Количество плановых и внеплановых проверочных мероприятий снижено на 65% по сравнению с 2019 г. (с 6672 до 2394), к административной ответственности привлечено 2149 лиц, что на 44 % меньше по отношению к данным прошлого года, по результатам проверок выдано 1018 предписаний, что на 64% меньше, чем в 2019г.

Контрольно-надзорные органы уже сейчас акцентируют свою деятельность на проведении профилактических мероприятий, направленных на информирование предпринимательского сообщества.

Между тем, как следует из доклада уполномоченного по защите прав предпринимателей в Амурской области Б.Л. Белобородова, проблемы наличия негативного отношения к органам государственной вла-

сти и органам местного самоуправления, подозрения в незаконных действиях, заинтересованности, неверия в беспристрастность госслужащих, а также значительная административная нагрузка на бизнес (внеплановые проверки, штрафы, отчетность, временные и финансовые издержки), имеют высокую значимость для ведения предпринимательской деятельности в Амурской области. Влияние данных факторов оценено на уровне 3,5-3,6 по 5-бальной системе.

При этом 51,6 % опрошенных респондентов оценили объем административной нагрузки, связанной с избыточными требованиями, предъявляемыми к бизнесу, на уровне 10% и выше. Данный показатель находится на уровне 2019 года (52%).

Вышеизложенные статистические данные свидетельствуют о том, что предприниматели Амурской области не заметили значительных изменений, связанных с реформой контрольно-надзорных органов.

В настоящее время рассматривается вопрос о расширении рамок механизма регуляторной гильотины и включения в него процедуры лицензирования и выдачи разрешений для бизнеса, что позволит сократить издержки бизнеса и систематизировать данную деятельность.

По словам экспертов, первые ощутимые результаты данной реформы мы получим к 2025 году.

Регуляторная гильотина - это пересмотр, актуализация и систематизация нормативно-правовых актов, регулирующих различные сферы деятельности.

Данная реформа осуществляется с целью приведения норм и требований в соответствии с уровнем технического прогресса, ликвидации излишних требований к бизнесу, минимизации административного давления, что должно способствовать росту предпринимательской активности и обеспечивать экономический рост в нашей стране.

Успех данной реформы зависит от взаимодействия регулятора с

Максимова Татьяна Викторовна

Научный руководитель: Зайцева Татьяна Анатольевна

представителями экспертного, научного и предпринимательского сообщества.

К ВОПРОСУ О ВОЕННО-СУДЕБНОЙ РЕФОРМЕ ВО ВТОРОЙ ПОЛОВИНЕ XIX ВЕКА

Малышев Д.В., магистрант

Научный руководитель: О.В. Скоробогатова, кандидат юридических наук, доцент

TO THE QUESTION ON THE MILITARY JUDICIAL REFORM OF THE SECOND HALF OF XIX CENTURY

Malishev D.V., master student

Scientific advister: O.V. Skorobogatova, candidate of law sciences, assistant professor

DOI: 10.22250/LSR.2021.13

Сложно представить гармоничное развитие цивилизации вообще, и правового общества в частности, без таких существенных способов преобразования различных сторон общественной жизни, как реформы.

Целый ряд различных преобразований претерпела и судебная система РФ, которую процесс реформирования многих сфер государственного управления так же не обошел стороной.

В процессе исторического развития, глубокому реформированию подверглась в России система военных судов, что во многом объясняется ведущей ролью, военно-судебных органов в области обеспечения и поддержания правопорядка в Вооруженных Силах РФ. Совершенно очевидным является и тот факт, что реформы, проводимые для повышения эффективности работы данных органов, с одной стороны, непосредственно связаны с изменениями, происходящими в судебной системе в целом, а с другой – с различными преобразованиями, реализующимися в государственных вооруженных силах в частности. Обращение к исторической ретроспективе организационно-правовых изменений, происходивших в России в области военной юстиции во второй половине XIX века, на наш взгляд, позволит учесть этот опыт при современных преобразованиях проводящихся в военных судах РФ.

Первые достаточно значимые изменения в исследуемой сфере начались ещё во времена правления знаменитого реформатора не боящегося применять в России очевидно успешный опыт европейских стран - Петра I.

Как отмечают некоторые исследователи, «...Европейское право впервые стало проникать в Россию именно через военную сферу вслед за чисто военными реформами, именно для «обслуживания» этих процессов. Оно было самым прогрессивным, и именно здесь было поле столкновения старого, обычного русского права с новым, прогрессивным европейским правом»¹.

Неоспоримым является и тот факт, что реформа военных судов была логическим продолжением общей судебной реформы и преобразований в сфере подготовки профессиональных военных кадров, а также организации, управления и комплектования армии.

Уже в начале XIX века был принят ряд важных правовых актов относительно организации деятельности Вооруженных сил Российской империи, а также вопросы юридической ответственности военнослужащих: Полевое уголовное уложение 1812 г., Устав уголовного судопроизводства 1812 г. Военно-уголовное уложение 1839 г., Свод военных постановлений в редакции 1838-1839 гг. и 1859 г.

В то же время в 1832 г. создаются первые специализированные образовательные учреждения для подготовки кадров военно-юридического направления: Аудиторское училище и Аудиторская школа. В тот же период начинают работу органы управления военным правосудием: Аудиторское поветье (экспедиция), позже Военная коллегия, а так же, входившие в Военное министерство, Генерал-аудиториат и Аудитори-

¹ Григорьев О.В. Облик военного правосудия в России в зеркале военно-судебных реформ: историко-правовое измерение.// Историческая и социально-образовательная мысль. 2017. Том 9 №5/2. С. 58

атский департамент².

Система судопроизводства и судоустройства середины XIX века очевидно требовала дальнейшего реформирования. В военно-уголовном судопроизводстве всё ещё главенствовал розыскной процесс, а в доказательственном праве использовалась устаревшая система формальных доказательств. Кроме того, и вся судебная система, включая военно-судебную ее составляющую, носила сословный характер, т.е. представители разных сословий имели неодинаковый юридический статус перед законом и судом. В этой связи, в сфере военной юстиции остро назревала необходимость глобальной модернизации, и начало тому было положено судебной реформой 1864 года.

Осуществлялась она по инициативе и при непосредственном участии и руководстве военного министра Дмитрия Алексеевича Милютина, занимавшего этот государственный пост в 1861-1881 гг.

Сам Д.А. Милютин о своем назначении писал следующее: «Назначение развязало мне руки; я мог уже вести дело самостоятельно и приняться решительно за разработку тех изменений и преобразований, которые считал необходимыми для усовершенствования наших вооруженных сил и военной администрации»³. По замыслу Д.А. Милютина военное судопроизводство и судоустройство должно носить производный характер от судов общей юрисдикции. В частности, он указывал⁴, что «...правила о военном суде, как закон специальный, должны заключать в себе одни лишь исключения из общего закона».

Считается, что начало военно-судебной реформы связано опубликованием в 1861 г. «Особой инструкции», которая распространяла в во-

² Григорьев, О.В. Основные этапы реформирования военно-судебной системы России с середины XVII до начала XXI вв. // Юридические науки. 2017. № 9(63).

³ Милютин Д. А. Воспоминания. 1860-1862. М.: Редакция альманаха «Российский архив», 1999. С.200-201.

⁴ Загорский Г.И. Военно-судебная реформа 1867 г. // История государства и права. 2013. № 3. С. 44-50.

енно-уголовном судопроизводстве нормы и правила «Наказа судебным следователям» от 8 июня 1860 г.⁵.

Однако основной этап формирования нового военного и военно-судебного законодательства начался после представления Д.А. Милютиным проекта реформирования в докладе к императору Александру II от 15 января 1862 г.

Александр II остался в русской истории как император, реализовавший самые различные широкомасштабные реформы. Это был человек большого ума и широкого кругозора, поэтому у него были свои взгляды, в том числе и на реформу военных судов, и далеко не во всем он был согласен с Д.А. Милютиным. Тем не менее, 2 ноября 1862 г. император издал указ о создании Военно-кодификационной комиссии для разработки проекта Военно-судебного устава. В достаточно короткие, в историческом масштабе, сроки – всего только в течение одного года, комиссия разработала проект «Основных положений преобразования военно-судной части». Этот проект в дальнейшем подвергся многочисленным и значительным доработкам, после внесенных замечаний по нему двумя высшими военно-юридическими органами Российской империи – военным и морским генерал-аудиториатом. К своему полному и окончательному варианту проект пришел только через четыре года, в 1867 году, что свидетельствует о масштабах и сложности проделанной работы. В том же году проект был окончательно одобрен и утвержден Александром II.

О структуре данного документа стоит сказать немного подробнее. Военно-судебный устав состоял из двух частей. В первой его части (ст. ст. 1 - 216), включающей девять разделов, были изложены общие положения военного судоустройства, принципы и порядок организации военных судов и военной прокуратуры, порядок назначения, увольнения и

⁵ Григорьев О.В. Облик военного правосудия в России в зеркале военно-судебных реформ: историко-правовое измерение. // Историческая и социально-образовательная мысль. 2017. Т. 9. №5/2. С. 51.

перемещения должностных лиц военно-судебного ведомства, их права и преимущества, порядок надзора за военно-судебными учреждениями и ответственность должностных лиц военно-судебного ведомства, правила устройства военно-судебных мест и порядок взаимоотношений с другими ведомствами, положение о лицах, состоящих при военно-судебных местах (защитниках и кандидатах на должности по военно-судебному ведомству).

Часть вторая устава (ст. ст. 217 - 1230) состояла из четырех книг. Первая книга была посвящена общим принципам военного судебного делопроизводства, а так же в ней разъяснялись вопросы о подсудности дел относящихся к военным судам. Во второй книге разъяснялся порядок производства дел в военных судах, включая предварительное следствие. Третья книга содержала изъятия из общих правил военно-уголовного производства: о судопроизводстве по государственным преступлениям, по должностным преступлениям лиц военно-судебного ведомства, по делам смешанной подсудности (военной и гражданской) и др. Четвертая книга включала правила о судостроительстве и судопроизводстве в военное время (то есть в особый период)⁶.

В дополнение к уставу были разработаны и утверждены «Воинский устав о наказаниях» 1868 г. и «Устав о воинской повинности» 1874 г.

Новый Военно-судебный устав 1867 г. и Военно-морской судебный устав 1867 г. вводил и новую структуру судостроительства. Теперь все военные суды подразделялись на суды высшего, второго и низшего уровня.

В структурном плане военно-судебных учреждений на низшем уровне размещались полковые и экипажные суды, второй уровень со-

⁶ Загорский Г.И. Военно-судебная реформа 1867 г. // История государства и права. 2013. №3. С. 44-50

ставляли военно-окружные и военно-морские суды и, наконец, высшим уровнем системы военных судов являлись Главный военный суд и Главный военно-морской суд. Последние два были судами второй инстанции, которые рассматривали протесты прокуроров и кассационные жалобы. Кроме того, они осуществляли функции верховного кассационного суда, обеспечивающего единообразие применения законов судами первой инстанции.

Полковые и военно-окружные суды являлись судами первой инстанции. Они предназначались для рассмотрения дел по существу. В состав полкового суда входил председатель, со сроком полномочий один год, и два члена суда, которых назначал начальник части из числа офицеров, срок полномочий которых мог продлеваться до шести месяцев.

К подведомственности дел рассматриваемых полковым судом относились преступления совершенные «нижними чинами» армии. Максимальное наказание назначаемое данными судами не превышало санкции в виде лишения свободы до 3-х лет содержания в дисциплинарных батальонах и 4-х месяцев одиночного заключения в военной тюрьме⁷. Кроме того, в компетенцию полковых судов входило рассмотрение проступков и, говоря современным языком, преступлений не большой тяжести, за которые действующим в то время законодательством, не предусматривалось лишение всех или некоторых особенных, личных и, как тогда говорилось, по состоянию присвоенных прав. По гражданским делам подсудность определялась ценой иска. В мирное время до 150 рублей, в военное – до 300 рублей.

Одной из особенностей военно-судебной системы полковых судов было то, что решения (приговоры) полковых судов утверждались начальником той военной части, из числа офицеров которой, собствен-

⁷ Зозуля И.В. Военная юстиция Российской империи: от военно-судебной реформы к военно-полевым судам начала XX века.// Вестник Ставропольского государственного университета.2010. № 67. С.41.

но, и состояла судейская коллегия. Начальник части имел право не утвердить решение суда и, соответственно, направить дело на доработку или перерассмотрение. Что касается уже вынесенного приговора, то начальник части имел право понизить назначенное наказание, вплоть до минимального, однако отменить приговор полкового суда совсем начальник части прав не имел.

Как и в современных реалиях, приговор либо решение полкового суда могло быть обжаловано в вышестоящем суде, которым являлся, в свою очередь, окружной суд. Примечательным является ещё и тот факт, что право на обжалование приговора имел не только потерпевший и обвиняемый, но и начальник части. В то же время, у обвиняемого имелось право обжаловать приговор только на имя полкового командира⁸.

К подведомственности военно-окружных судов, о которых уже упоминалось выше, относилось рассмотрение уголовных дел, направленных в результате обжалования в вышестоящий суд. Основным же направлением их деятельности являлись дела, не отнесенные к компетенции полковых судов. Прежде всего, это дела с участием «высших армейских чинов» - генералов, и офицеров. Кроме всего прочего, военно-окружными судами рассматривались дела о правонарушениях совершенных различными чиновниками военных ведомств.

В ведение окружных судов также входили дела о тяжких преступлениях нижних чинов, за пределами компетенции полкового суда, либо о преступлениях, совершенных совместно с гражданскими лицами, против военной службы; о преступлениях и проступках нижних чинов, если вместе с обвинением по делу заявлен гражданский иск на сумму свыше 100 руб., либо за совершенное преступление предусмотрено денежное взыскание свыше 100 руб.; дела о государственных преступле-

⁸ Военно-судебный устав 1867 г. М.: Нобель Пресс, 2011. 449 с.

ниях, совершенных военнослужащими⁹.

В результате проведения реформы, о которой и идёт речь в нашей статье, окружные суды были созданы в каждом военном округе, откуда собственно, и пошло их название. Надо так же сказать, что и сами военные округа впервые были учреждены во время реформ упомянутого нами военного министра Д. А. Милютина в 1864 - 1867 годах. Изначально предполагалось создание пятнадцати военных округов, однако в разное время их количество колебалось от двенадцати до четырнадцати.

Состав окружных судов тоже менялся. Постоянно действующими членами были военные судьи и военные следователи имеющие юридическое образование. Кроме того, в состав окружного суда входили обер-офицеры, основной функцией которых являлась защита подсудимых, а так же секретари судебных заседаний и их помощники.

Временными членами военного окружного суда были штаб-офицеры и обер-офицеры, которые назначались в состав суда на шестимесячный срок и на время пребывания в суде освобождались от своих служебных обязанностей.

Ещё одной особенностью данной реформы было то, что уставом 1867 г. равными правами на рассмотрение дел наряду с окружными военными судами наделялись и так называемые временные военные суды.

Такие суды могли создаваться по усмотрению командующего войсками округа. Зачастую, необходимость создания таких судов возникала в отдаленных районах. Ещё одним из условий создания временного военного суда являлось значительное количество накопившихся нерассмотренных судебных дел. Как отмечают исследователи, данные суды являлись фактически выездными сессиями военно-окружных судов. В состав временных военных судов входили шесть временных чле-

⁹ Шагаев В.А. Основные направления реформы военного судопроизводства Российской империи вторая половина XIX века) // Гуманитарный вестник ВА РВСН. 2016. № 4. С. 131-144.

нов и один постоянный.

Рассмотрение дел о государственных преступлениях, совершенных военными служащими входило в компетенцию Особого военного суда, создание которого так же предусматривалось военно-судебным уставом 1867 года.

Высшим военным судебным органом в те времена являлся Главный военный суд. Он был кассационной инстанцией по отношению к нижестоящим судам – в нем рассматривались жалобы на приговоры военно-окружных судов, а также кассационные протесты Главного военного прокурора. Кроме этого, в компетенцию Главного военного суда входило осуществление общего руководства нижестоящими военными судами и обобщение судебной практики. Помимо всего прочего, этот высший судебный орган давал разъяснения по применению действующего законодательства.

При Главном военном суде были учреждены должности Главного военного прокурора и товарища Главного военного прокурора.

Для обеспечения предварительного следствия и для реализации функций прокурорского надзора был введен штат военных следователей, должности военных прокуроров и их помощников.

Особого внимания заслуживает тот факт, что постоянные члены военных судов обязаны были иметь юридическое образование, что, безусловно, оказало серьезное влияние на качество осуществления правосудия военными судами. Кузницей военных юридических кадров стала образованная в 1867 году Военно-юридическая Академия.

Таким образом, итогом военно-судебной реформы стала трехзвенная военно-судебная система, в которой суды функционировали на постоянной основе. В основу обновленного процессуального законодательства были положены принципы устности, гласности, непрерывности судебного заседания, равноправия и состязательности сторон. Гла-

венствующим провозглашался принцип обеспечения права подсудимого на защиту. Система доказательственного права претерпела существенную модернизацию, а одной из её фундаментальных основ стало рассмотрение доказательств, по внутреннему убеждению и совести судей, имеющих профессиональное юридическое образование. Значение Судебной реформы 1864 г. трудно переоценить. Последовавшие в её ходе преобразования системы военно-судебных органов, и органов военной юстиции в целом, многократно дополнялись и уточнялись, что позволило данному законодательству оставаться актуальным, современным и действующим вплоть до 1917 г. Не будет преувеличением сказать, что многие основополагающие положения той реформы были восприняты и с успехом применяются по сей день в современном законодательстве России.

К ВОПРОСУ О СИСТЕМАТИЗАЦИИ АНТИКОРРУПЦИОННОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Маричева О. В., магистрант

Кононкова Н.В. кандидат исторических наук, доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

ON THE ISSUE OF SYSTEMATIZATION OF ANTI- CORRUPTION LEGISLATION

Maricheva O. V., Master's student

Kononkova N.V., Candidate of Historical Sciences, Associate Professor

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.14

Актуальность настоящей статьи обусловлена отсутствием системности и согласованности между собой нормативных правовых актов, изданных в целях противодействия коррупции при их обилии в современном российском законодательстве. Вопросу о систематизации антикоррупционного законодательства посвящен целый раздел Национального плана противодействия коррупции на 2018 - 2020 годы¹.

Разрозненность данной отрасли законодательства является объектом внимания Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации. Василий Пискарев², председатель Комитета по безопасности и противодействию коррупции, комментируя принятие Указа о Национальном плане, указал на рассредоточенность антикоррупционных норм «более чем по ста законодательным актам как отраслевой, так и межотраслевой принадлежности», и на их несогласованность между собой. Проблеме систематизации антикоррупционного законодатель-

¹ Указ Президента Российской Федерации от 29.06.2018 № 378 «О Национальном плане противодействия коррупции на 2018 - 2020 годы» // Собрание законодательства РФ. 2018. № 27. Ст. 4038.

² Василий Пискарев: необходима систематизация антикоррупционного законодательства [Электронный ресурс] // Официальный сайт Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации. URL : <http://duma.gov.ru/news/27466/> (дата обращения : 30.01.2021).

ства посвящено немало работ в современной юридической литературе. В частности, по мнению ученых, к резкому снижению эффективности правовой системы в целом и повышению ее восприимчивости к коррупции могут привести не систематизированные нормативные правовые акты, принятые органами государственной власти Российской Федерации³.

Таким образом, вопрос о систематизации законодательства в сфере коррупции в настоящее время очень актуален. Деятельность государства по противодействию коррупции поднимется на более высокий уровень, если будет проведена работа по систематизации данной отрасли законодательства.

Цель настоящей статьи состоит в выработке предложений по систематизации антикоррупционного законодательства.

В 2020 году Основной закон нашей страны пополнился положениями, закрепившими отдельные ограничения и запреты для чиновников федерального и регионального уровней. Хотя нового правового регулирования введено не было, так как все эти ограничения и запреты уже были установлены федеральными конституционными и федеральными законами, устанавливающими статус указанных лиц, а также специальными законами антикоррупционной направленности, придание этим нормам статуса конституционных, по нашему мнению, подчеркивает их государственную важность и неизменность.

В реализацию антикоррупционных законов издано множество подзаконных актов. К ним, в первую очередь, относятся Указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства Российской Федерации, приказы федеральных государственных органов и т.д. Кроме того, свои законы и подзаконные акты действуют в регионах. Из

³ Противодействие коррупции: новые вызовы : монография / С.Б. Иванов, Т.Я. Хабриева, Ю.А. Чиханчин [и др.] ; отв. ред. Т.Я. Хабриева. М. : Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации : ИНФРА-М, 2016. С. 194.

приведенной таблицы наглядно видно, каким множеством нормативных правовых актов регулируются некоторые аспекты противодействия коррупции.

Таблица 1- Нормативное правовое регулирование некоторых аспектов противодействия коррупции.

№	Аспект противодействия коррупции	Нормативно-правовое регулирование
1	Представление сведений о доходах, расходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера	Статья 8 Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»; Указы Президента РФ от 18.05.2009 № 557, от 09.10.2017 № 472, от 08.07.2013 № 613, от 18.05.2009 № 558, от 18.05.2009 № 559, от 18.05.2009 № 560, от 13.05.2019 № 217; законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ, муниципальные акты
2	Проверка достоверности и полноты сведений, представляемых отдельными категориям лиц, и соблюдения ими требований к служебному поведению	Статьи 8 и 12 ¹ Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»; Указы Президента РФ от 21.09.2009 № 1065, от 21.09.2009 № 1066; постановления Правительства РФ от 22.07.2013 № 613; от 13.03.2013 № 207; нормативные правовые акты государственных органов; законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ, муниципальные акты
3	Контроль за соответствием расходов отдельных категорий лиц их доходам	Федеральный закон от 03.12.2012 № 230-ФЗ «О контроле за соответствием расходов лиц, замещающих государственные должности, и иных лиц их доходам»; Указ Президента РФ от 02.04.2013 № 310; нормативные правовые акты государственных органов; законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ, муниципальные акты
4	Обязанность принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов	Статья 11 Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»; Указы Президента РФ от 22.12.2015 № 650, от 25.02.2011 № 233, от 01.07.2010 № 821; постановления Правительства РФ от

№	Аспект противодействия коррупции	Нормативно-правовое регулирование
	сов	07.11.2005 № 656, от 02.03.2006 № 113; нормативные правовые акты государственных органов; законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ, муниципальные акты
5	Обязанности организаций принимать меры по предупреждению коррупции	Статья 13 ³ Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»; акты организаций
6	Антикоррупционная экспертиза нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов	Федеральный закон от 17.07.2009 № 172-ФЗ «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов»; постановление Правительства РФ от 26.02.2010 № 96; нормативные правовые акты государственных органов; законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ, муниципальные акты
7	Запрет отдельным категориям лиц открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации, владеть и (или) пользоваться иностранными финансовыми инструментами	Статья 7 ¹ Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»; Федеральный закон от 07.05.2013 № 79-ФЗ «О запрете отдельным категориям лиц открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации, владеть и (или) пользоваться иностранными финансовыми инструментами»; статья 10 ¹ Федерального закона от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма»

Ориентироваться в таком массиве документов сложно как самим субъектам, которых касаются антикоррупционные ограничения, запреты и обязанности, так и специалистам, работающим в данной сфере.

Большое количество нормативных правовых актов в сфере кор-

рупции порождает проблему их несогласованности между собой. Примером⁴ могут служить нормы частей 1 и 6 статьи 11 Федерального закона «О противодействии коррупции», статей 13¹ и 15 Федерального закона «О противодействии коррупции» и Положения о реестре лиц, уволенных в связи с утратой доверия. Так, по части 1 статьи 11 лицо должно «принимать меры по недопущению» конфликта интересов, а согласно части 6 статьи 11 увольняют его за «непринятие мер ... по предотвращению или урегулированию конфликта интересов». Сведения об увольнении по утрате доверия в соответствующий реестр *включаются государственным органом (органом местного самоуправления)*, где это лицо работало (часть 3 статьи 13¹). Включение в реестр сведений осуществляется в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации (часть 4 статьи 15). В данном порядке определено, что сведения *включаются в реестр посредством их направления должностным лицом соответствующего государственного органа, органа местного самоуправления или организации в уполномоченное подразделение Аппарата Правительства Российской Федерации* (пункт 5 Положения). Подобных примеров несогласованных норм в антикоррупционном законодательстве более чем достаточно. Полагаем, что систематизация антикоррупционного законодательства позволит преодолеть данную проблему.

Интересным представляется предложение Т.Л. Козлова о принятии новой редакции федерального закона, определяющего принципы и основы противодействия коррупции или применении других правовых и юридико-технических решений, способных создать организационные и правовые основы предупреждения коррупции, причем эти основы должны быть понятны правоприменителю и субъекту антикоррупцион-

⁴ Постановление Правительства Российской Федерации от 05.03.2018 № 228 «О реестре лиц, уволенных в связи с утратой доверия» // Собрание законодательства РФ. 2018. № 12. Ст. 1678.

ных требований, эффективными и прозрачными⁵. Указанный автор обозначил три приоритетных направления, по которым требуется провести систематизацию антикоррупционного законодательства: введение единого понятийного аппарата, перечисление всех обязанностей, ограничений и запретов, распространяемых на публичных должностных лиц с регламентацией порядка их исполнения и соблюдения, а также порядок проведения проверки соблюдения требований законодательства о противодействии коррупции⁶. Поддерживая позицию Т.Л. Козлова, считаем необходимым дополнить указанные направления систематизации антикоррупционного законодательства еще одним: точным обозначением круга субъектов, на которых распространяются связанные с противодействием коррупции ограничения и запреты и налагаются обязанности. В Федеральном законе «О противодействии коррупции» по некоторым направлениям такой круг определен нечетко, в частности, при перечислении в части 3 статьи 10 субъектов, которые обязаны предпринимать какие-либо действия для предотвращения и урегулирования конфликта интересов, применяется формулировка «иные категории». К иным категориям в данном случае относятся очень многие лица: сенаторы Российской Федерации, члены нижней палаты парламента, члены Правительства Российской Федерации, парламентарии субъекта Российской Федерации, Генеральный прокурор Российской Федерации, Заместитель Председателя и Секретаря Совета Безопасности, Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации и другие. Таким образом, чтобы понять, кто же именно обязан предотвращать и урегулировать конфликт интересов, необходимо изучить полтора десятка актов.

На основании изложенного приходим к следующим выводам.

1. Огромное количество нормативных правовых актов, регулирую-

⁵ Козлов Т.Л. Перспективы развития российского законодательства о противодействии коррупции // Журнал российского права. 2020. № 5. С. 166.

⁶ Там же. С. 167.

ющих сферу противодействия коррупции, затрудняет их применение. Устранить данный недостаток законодательства возможно посредством принятия кодифицированного акта, включающего в себя разделы, посвященные всем аспектам противодействия коррупции.

2. Провести указанную систематизацию на основе приоритетных направлений, предложенных ученым Т.Л. Козловым, и учитывая необходимость четкого определения субъектного состава лиц, на которых распространяются ограничения и запреты и налагаются обязанности в связи с противодействием коррупции.

По нашему мнению, принятие кодифицированного акта, регулирующего сферу противодействия коррупции, и, соответственно, сокращение огромного количества действующих в настоящее время правовых документов по данному направлению, устранение их несогласованности между собой, упростит правоприменение, а, следовательно, быстрее будет достигнута конечная цель законодателя – превенция и борьба коррупционными проявлениями, сведение к минимуму или полное устранение последствий коррупционных правонарушений.

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ДЕПУТАТА РЕГИОНАЛЬНОГО ПАРЛАМЕНТА ЗА КОРРУПЦИОННЫЕ ПРАВОНАРУШЕНИЯ

Маричева О. В., магистрант

Максимова В.В., заместитель начальника государственно-правового управления – начальник экспертно-правового отдела государственно-правового управления аппарата Законодательного Собрания Амурской области

Амурский государственный университет, Благовещенск

SOME PROBLEM OF RESPONSIBILITY OF THE REGIONAL PARLIAMENT DEPUTY FOR CORRUPTION OFFENSES

Maricheva O. V., Master's student

Maksimova V. V., Deputy Head of the State Legal Department – Head of the Expert Legal Department of the State Legal Department of the Office of the Legislative Assembly of the Amur Region

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.15

Антикоррупционное законодательство распространяет на депутата законодательного (представительного) органа субъекта Российской Федерации некоторые ограничения и запреты, а также налагает определенные обязанности. За нарушение требований закона наступает юридическая ответственность. Цель данной статьи – выявление пробелов федерального законодательства об ответственности депутата регионального парламента (далее в настоящей статье - депутат) за коррупционные правонарушения.

Актуальность исследования обусловлена тем, что борьба с коррупцией является одним из наиболее приоритетных направлений государственной политики нашей страны.

Особенностью публично-правового статуса депутата является то, что свою деятельность он может осуществлять как на профессиональной постоянной основе, то есть получать за нее вознаграждение, так и

без отрыва от основной деятельности, то есть на общественных началах. Конкретные условия осуществления депутатской деятельности согласно общим принципам организации законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации, определенным Федеральным законом¹, устанавливаются конституцией (уставом) и (или) законом субъекта Российской Федерации.

Проблема привлечения депутата к юридической ответственности за некоторые нарушения законодательства о противодействии коррупции может возникнуть из-за неопределенности по вопросу отнесения должности депутата, осуществляющего депутатскую деятельность на общественных началах, к государственной должности субъекта Российской Федерации.

Федеральный законодатель определил, что Президент Российской Федерации устанавливает типовые государственные должности субъектов Российской Федерации в специальном перечне². В этом перечне³, указан депутат законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации без привязки к основе, на которой он осуществляет свою деятельность: на профессиональной постоянной основе или без отрыва от основной деятельности. Формулировка «типовые государственные должности» предполагает, что данным перечнем органы государственной власти субъектов Российской Федерации должны руководствоваться при определении перечня государственных должностей в своем субъекте, но не подразумевает обязательность строгого соответствия регионального перечня государственных должностей перечню, установленному Президентом Российской Феде-

¹ Федеральный закон от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. № 42. Ст. 5005.

² Там же.

³ Указ Президента Российской Федерации от 04.12.2009 № 1381 «О типовых государственных должностях субъектов Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2009. № 49 (2 ч.). Ст. 5921.

рации.

В региональном законодательстве депутаты, осуществляющие свои полномочия без отрыва от основной деятельности, не всегда отнесены к государственным должностям субъекта Российской Федерации. Так, в соответствии с Законом Амурской области от 13.12.2006 № 260-ОЗ «О государственных должностях Амурской области»⁴ такой депутат не является лицом, замещающим государственную должность области. В связи с этим неясно, каким образом применять к депутату, осуществляющему свои полномочия на общественных началах, меры ответственности за отдельные коррупционные правонарушения, если его должность не отнесена к государственной должности субъекта Российской Федерации.

Например, согласно пункту 2 части 1 статьи 13¹ Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» лицо, замещающее государственную должность субъекта Российской Федерации, подлежит увольнению (освобождению от должности) в связи с утратой доверия, если оно:

1) не представило сведения о своих доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера, а также о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера своих супруги (супруга) и несовершеннолетних детей (далее – сведения о доходах);

2) представило заведомо недостоверные или неполные сведения о доходах.

Как видим, речь здесь идет именно о лицах, замещающих государственную должность субъекта Российской Федерации. Попробуем разобраться, применима ли эта норма к депутату.

Обязанность депутата представлять сведения о доходах установ-

⁴ Закон Амурской области от 13.12.2006 № 260-ОЗ «О государственных должностях Амурской области» // Амурская правда. 2006. № 245.

лена пунктом 3¹ статьи 12 Федерального закона от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»⁵. В этой же норме определена ответственность за непредставление или несвоевременное представление этих сведений: досрочное прекращение депутатских полномочий. Таким образом, независимо от того, как осуществляет депутат свои полномочия – за вознаграждение или на общественных началах – он будет исключен из депутатского корпуса, если вовремя не подаст сведения о доходах. Кроме того, в отношении всех депутатов, вне зависимости от условий осуществления ими депутатской деятельности, при наличии оснований специальная комиссия проводит проверку достоверности и полноты сведений о доходах (пункт 3.3 указанной статьи). Последствия же подачи заведомо недостоверных или неполных сведений в названном Федеральном законе не установлены.

Возникают вопросы о применении такой меры ответственности, как увольнение (освобождение от должности), к депутату, осуществляющему свои полномочия без отрыва от основной деятельности, за подачу заведомо недостоверных или неполных сведений. Во-первых, возможно ли вообще применить данную меру, если депутат, осуществляющий свои полномочия без отрыва от основной деятельности, не является по законодательству субъекта Российской Федерации лицом, замещающим государственную должность субъекта Российской Федерации. Если ответить на данный вопрос утвердительно, возникает следующий вопрос: какую именно должность он должен освободить: должность депутата или должность, которую он занимает на постоянной основе? Логично, по нашему мнению, если в этом случае он освободит

⁵ Федеральный закон от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. № 42. Ст. 5005.

должность депутата, так как если предположить, что он освободит постоянное место работы, то неясно, кто именно вправе его уволить и по какому основанию, и должен ли он остановить свою деятельность, если является индивидуальным предпринимателем или имеет статус самозанятого. Однако думаем, что применить эту меру к депутату, работающему на общественных началах, нельзя, в связи с чем коррупционное правонарушение, которое заключается в представлении заведомо недостоверных или неполных сведений о доходах, остается для него безнаказанным.

Вопросы об ответственности депутата возникают также при применении пункта 7 уже упомянутой статьи 12 Федерального закона от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации», согласно которой все депутаты обязаны:

- 1) сообщать о возможном возникновении конфликта интересов;
- 2) принимать меры по предотвращению или урегулированию такого конфликта⁶.

Ответственность за неисполнение этих обязанностей в данном законе не прописана. Согласно пункту 2 части 1 статьи 13¹ Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» лицо, замещающее государственную должность субъекта Российской Федерации, подлежит увольнению (освобождению от должности) в связи с утратой доверия за непринятие им мер по предотвращению и (или) урегулированию конфликта интересов, стороной которого оно является. Здесь мы усматриваем сразу две проблемы.

Во-первых, ни в одном из анализируемых федеральных законов не

⁶ Федеральный закон от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1999. № 42. Ст. 5005.

установлена ответственность за то, что лицо не сообщило о возможном возникновении конфликта интересов.

Во-вторых, так же как и в случае с освобождением от должности за представление заведомо недостоверных или неполных сведений о доходах, считаем невозможным применение этой меры к депутату, работающему на общественных началах, если региональным законодательством его должность не отнесена к государственной должности субъекта Российской Федерации.

Резюмируя изложенное, можно сделать следующие выводы.

1. Антикоррупционным законодательством не установлена ответственность депутата, работающего на общественных началах, за:

а) непринятие им мер по предотвращению и (или) урегулированию конфликта интересов;

б) подачу заведомо недостоверных или неполных сведений доходах.

2. Антикоррупционным законодательством не установлена ответственность депутата независимо от условий осуществления им депутатской деятельности за неисполнение обязанности по сообщению о возможном возникновении конфликта интересов.

Считаем, что затронутые в настоящей статье вопросы об ответственности депутата за коррупционные правонарушения необходимо решить на федеральном уровне, для чего предлагаем внести в статью 12 Федерального закона от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» следующие изменения:

1) изложить последнее предложение пункта 3¹ в новой редакции: «Непредставление или несвоевременное представление указанных в настоящем пункте сведений либо представление заведомо недостовер-

ных или неполных сведений является основанием для досрочного прекращения депутатских полномочий.»;

2) пункт 7 дополнить предложением следующего содержания: «Неисполнение указанной в настоящем пункте обязанности является основанием для досрочного прекращения депутатских полномочий.».

Также полагаем необходимым изложить в новой редакции пункт 1 части 1 статьи 13¹ Федерального закона от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»:

«1) неисполнения обязанности по сообщению о возникновении личной заинтересованности при осуществлении своих полномочий, которая приводит или может привести к конфликту интересов, и (или) неприятия лицом мер по предотвращению и (или) урегулированию конфликта интересов, стороной которого оно является;».

Считаем, что устранение выявленных пробелов законодательства будет способствовать более эффективному противодействию коррупции.

ФОРМИРОВАНИЕ И СТАНОВЛЕНИЕ ИНСТИТУТА ПРИБРЕТАТЕЛЬНОЙ ДАВНОСТИ, КАК ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ НА ЗЕМЕЛЬНЫЕ УЧАСТКИ

Мулькова Е.Ю., магистрант

Птахина И.Г., старший преподаватель кафедры гражданского права

Амурский государственный университет, Благовещенск

THE FORMATION AND ESTABLISHMENT OF THE INSTITUTE OF ACQUISITIVE PRESCRIPTION AS THE BASIS FOR THE EMERGENCE OF OWNERSHIP OF LAND

Mulkova E.Y., master student

Ptakhina I.G., Senior Lecturer at the Department of Civil Law

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.16

Вопрос приобретательной давности наряду с проблемами защиты прав собственности на недвижимое имущество на протяжении длительного времени остается весьма дискуссионным, вызывая особый интерес у теоретиков цивилистов.

Вместе с тем, если тема давностного владения имуществом, в том числе его исторический аспект, часто поднимались в работах О.А. Кокорева, М.Ю. Чернышевой, Д.А. Емельяненко, А.А. Масалимовой, В.В. Сахно, были предметом анализа кандидатских диссертаций Н.М. Хайруллиной, М.Ю. Бубнова, В.Н. Ландаковой, В.В. Лапиной, то вопросы приобретения права собственности именно на земельные участки, в связи с их владением в течение длительного времени практически не были затронуты правоведами.

Не представляется возможным детально изучить институт приобретательной давности на землю без обращения к истории развития указанного вопроса. Глубокий анализ такого юридического явления как приобретательная давность позволит нам оценить в полной мере ны-

нешние положение рассматриваемого института, вместе с тем раскрывая перспективы его развития в дальнейшем.

Институт давностного владения вообще, имеет богатую историю развития, истоки которой исходят из римского права. Приобретательная давность – древнейший термин, «Покровительница человеческого рода» - именно так древние римские юристы представляли данное определение.¹ Юрист Гай высказывал свою точку зрения, в соответствии с которой приобретательная давность необходима для того, чтобы в собственных отношениях не было состояния неопределенности, т.е. для обеспечения «публичного, общественного блага» (*bono publico*).²

Институт давностного владения находит своё начало в Законе XII Таблиц, где усматриваются условия необходимые для признания собственностью движимой или недвижимой вещи. Так, свод законов нам гласит о том, что в результате давностного владения недвижимая вещь признавалась собственностью после двух лет фактического владения, а движимая – по истечении одного года фактического владения. Вместе с тем, были установлены и иные условия необходимые для применения приобретательной давности, таковыми являлись:

- принадлежность вещи к надлежащему объекту (право собственности не могло возникнуть на вещи, полученные в результате кражи, насильственно изъятые, а также вещи, изъятые из оборота);

- непрерывность владения;

- открытость.

Что же касается возникновения права собственности на земельные участки в силу рассматриваемого основания, необходимо отметить, что в римском праве давность владения применялась исключительно к италийским землям и только между гражданами Рима. Однако исследуе-

¹ Гамбаров, Ю.С. Гражданское право. Общая часть: учебное пособие. М.: Зерцало, 2003. 816 с.

² Санфилиппо, Ч. Курс частного римского права: учебник / под. общ. ред. Д.В. Дождева, И.И. Маханькова. М.: НОРМА, 2007. 464с.

мый институт по отношению к земельным участкам практически не применялся, в этой связи наблюдалось забрасывание земель, а также упадок земледелия в провинциях. Для разрешения сложившейся ситуации римским законодателем было решено ввести институт исковой погасительной давности, где стиралась грань между движимой и недвижимой вещью, за исключением сроков владения.³ Вместе с тем, необходимо обратить внимание на то, что наряду с общими условиями возникновения права собственности на движимые и недвижимые вещи, по отношению к земельным участкам можно выделить и специальные условия. Так, лицо могло обрести право собственности путем оккупации, но при этом она не должна быть немедленной, т.е. должен произойти процесс хозяйственного завладения участком, на который требуется немало времени, при этом участок должен быть бесхозным.⁴

С течением времени в Древнем Риме институт приобретательной давности не подвергался глобальным изменениям, только в период правления Юстиниана изменились сроки владения вещью, так для движимой вещи срок увеличился до трех лет, а для недвижимой до десяти лет. Вместе с тем институт давностного владения в Римском государстве стал отправной точкой, основой для развития в законодательстве других государств.

История института приобретательной давности в российском праве имеет сложную, многогранную судьбу законодательного закрепления и применения⁵.

В российской истории давностное владение долгое время не было

³ *Перетерский И.С., Новицкий И.Б.* Римское частное право. // Волгоградская областная универсальная научная библиотека. 1999. С.67

⁴ *Рудоквас А.Д.* Сфера применения института приобретательной давности (usucapio) в римском праве и современном гражданском праве России. Статья подготовлена в рамках научного гранта РФФИ №99-06-80042.

⁵ *Суховеева Е.А. Умерова Э.О.* Смысл и назначение института приобретательной давности. В сборнике: Лучшая студенческая статья 2017 сборник статей VIII Международного научно-практического конкурса: в 2 частях. 2017. С. 252.

признано. По мнению Кокорева О.А. впервые рассматриваемый институт был упомянут в Псковской судной грамоте.⁶ Вместе с тем бытует мнение, что приобретательная давность существовала ранее, однако была приобщена к обычному праву в виде единственной нормы.⁷ Обращая большое внимание на давностное владение, Александр Невский вводит отдельную норму в Псковскую грамоту в XIII веке. Так, в статье 9 рассматриваемого документа говорилось о возникновении права собственности на землю в случае непрерывного владения ею в течение 4-5 лет: «А коли будет с кем суд о земли о полней, или о воде, а будет на той земли двор, или ниви розстрадни, а стражет и владеет тою землею или водою лет 4 или 5». Вместе с тем данную землю всё это время нужно было подвергать обработке. Кроме того, ответчику необходимо было подтвердить не только пользование спорной землёй со стороны четырех, пяти соседей, но и отсутствие притязаний в течение этого времени от соперника: «ино тому исцю съслатся на сосед человек на 4 или на 5. А суседи став, на коих шлются, да скажут как прав пред Богом, что чист, и той человек который послался стражет и владеет тою землею или водою лет 4 или 5, а супротивень в те лета, ни его судил ни на землю наступался, или на воду, ино земля его чиста или вода, и целования ему нет, а тако не доискался кто не судил, ни наступался в ты лета».⁸

Кокорев О.А.⁹, основываясь на сходстве правового регулирования земельных отношений в Пскове и в Новгороде, предполагал, что аналогичная ситуация, связанная с институтом приобретательной давности усматривалась и в Новгороде. Однако такое правовое регулирование земельных отношений ограничивалось территорией указанных двух го-

⁶ Кокорев О.А. О прошлом, настоящем и будущем приобретательной давности в России // Юридическая наука. 2011. № 1. С. 67.

⁷ Энгельман И.Е. О давности по русскому гражданскому праву. М.: Статут, 2003

⁸ Псковская судная грамота. Российское законодательство X - XX веков. Том 1. С. 331-342.

⁹ Кокорев О.А. О прошлом, настоящем и будущем приобретательной давности в России // Юридическая наука. 2011. № 1. С. 67.

родов.

Приобретательная давность как правовая норма была введена для того, чтобы стимулировать развитие земельных отношений, в частности земледелия. Так, необходимо отметить, что экономические отношения имели слабую конструкцию, в этой связи земля, как самостоятельная единица ценности не представляла. Вследствие этого факта, и был разработан механизм давностного владения для активизации земледелия, путём наделения землёй на праве собственности.

Вместе с тем необходимо отметить, что приобретательная давность на Руси отличалась от той, которая существовала во времени Римской империи, однако утверждать, что это другой, новый институт нельзя. Вместе с тем необходимо подчеркнуть, что в отличие от римского права, где рассматриваемый институт распространялся на любые вещи, в русском праве объектом давностного владения могла быть только недвижимость. Такое обстоятельство объясняется различной экономической обстановкой, а также разными целями применения приобретательной давности.

В связи с утратой самостоятельности Пскова были ликвидированы нормы о давностном владении, институт был упразднен вплоть до XIX века.

И только в 1832 году в такой юридической громаде русского права как Свод законов Российской Империи была закреплена норма в статье 533, которая повествует о возможности бесспорного, непрерывного владения имуществом по истечению 10 лет обратиться в право собственности.¹⁰

Однако возобновленный институт имел весьма слабую правовую конструкцию. Приобретательная давность была очень схожа с исковой

¹⁰ Свод Законов Российской Империи. Том X // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

давностью, и найти отличия практически было невозможно, так как законодатель ограничился введением одного положения, закрепленного в статье 533 рассматриваемого документа. В юридической доктрине того времени, названная норма была весьма критично воспринята российскими правоведами, и была оценена как «контрабандное заимствование Кодекса Наполеона».¹¹ Аналогичное видение вопроса усматривается в трудах Г.Ф. Шершеневича, который обращал внимание на точечную схожесть нормы, закрепленной в статье 533 Свода законов Российской Империи и ст. 2229 Гражданского кодекса Франции.¹² Изложенную точку зрения разделяет и К. П. Змирилов, считающий, что рассматриваемое положение о приобретательной давности было заимствовано из Кодекса Наполеона, и то не в полной мере, в искаженном виде, что отразилось на сущности нормы статьи 533 Свода законов Российской Империи.¹³

Необходимо отметить, что обнаруженные недочеты не остались без внимания. 10 декабря 1832 года Сенат провел анализ случаев применения давностного владения. По результатам проведенного рассмотрения было решено внести дополнения в существующую норму о приобретательной давности. Так в 1857 году Свод гражданских законов был подвержен изменениям, вследствие чего институт приобретательной давности был усовершенствован.

В 1917 году после Октябрьской революции институт давностного владения был вновь упразднен. Из Свода Законов Гражданских были исключены нормы о приобретательной давности. Однако множество цивилистов того времени видели необходимость в возрождении давностного владения. Сторонниками такой позиции выступали В.А. Рясенцев, Б.Б. Черепяхин, А.В. Венедиктов, С.И. Вильнянский, О.С. Иоф-

¹¹ Раевич, С.И. Гражданское право буржуазно-капиталистического мира в его историческом развитии: учебное пособие. М.: Государственное издательство, 1929. 136 с.

¹² Шершеневич, Г.Ф. Учебник русского гражданского права: учебник. М.: Спарк, 1995. 187с.

¹³ Змирилов, К.П. О недостатках наших гражданских законов // Журнал гражданского и уголовного права. 1883. С. 95 .

фе, С.Н. Братусь.¹⁴ Вместе с тем необходимо отметить, что были и те, кто не видел смысла в легализации приобретательной давности. Так, Р.О. Халфина и С.И. Меерзон придерживались такого мнения, в соответствии с которым необходимо сохранять возникшую неопределенность правового положения имущества, которое находится у незаконного владельца по истечению срока исковой давности, соответственно отсутствует смысл в возрождении рассматриваемого института.

Бытует вполне справедливое мнение о том, что фактическое неиспользование института приобретательной давности связано, прежде всего, с отсутствием частной собственности, т.е. вся земля была изъята из гражданского оборота.¹⁵

С течением времени у законодателя начал появляться интерес к давностному владению. Так, вопросы связанные с приобретательной давностью были вынесены на повестку дня на Первом Всесоюзном совещании работников права, более того рассматриваемая тема была представлена как проблема, которую необходимо было решить. Все чаще начали публиковаться работы теоретиков цивилистов о давностном владении как о насущной проблеме. Однако в Гражданский кодекс РСФСР 1964 года законодатель норму о давностном владении так и не ввел.¹⁶

На законодательном уровне приобретательная давность полностью отсутствовала вплоть до 1990 года. Так рассматриваемый институт был восстановлен с принятием Закона РСФСР¹⁷ «О собственности в

¹⁴ Кокорев О.А. Юридическая наука. О прошлом, настоящем и будущем приобретательной давности в России 2011. № 1. С. 70.

¹⁵ Сахно В.В. Развитие института приобретательной давности на недвижимое имущество /Сборник научно-практических статей «Актуальные проблемы современного частного права». Краснодар, 2016. С. 32.

¹⁶ Кокорев О.А. Юридическая наука. О прошлом, настоящем и будущем приобретательной давности в России 2011. № 1. С. 70.

¹⁷ Закон РСФСР от 24.12.1990 № 443-1 ред. от 24.06.1992 «О собственности в РСФСР» // «Официальный интернет-портал правовой информации». [Электронный ресурс] Режим доступа: www.pravo.gov.ru

РСФСР» от 24.12.1990 № 443-1. Более того, давностное владение было закреплено на общесоюзном уровне с принятием «Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик» утвержденных ВС СССР 31.05.1991 № 2211-1.¹⁸

Необходимо отметить, что возрожденная норма о приобретательной давности имела серьезные отличия от тех норм, которые предшествовали ей ранее. Так, сама конструкция нормы была более продумана, появилась оговорка о добросовестности владения, которая значительно усовершенствовала рассматриваемую норму, выдвигая на первый план принцип справедливости.

Проанализировав различные периоды становления института давностного владения, мы можем говорить о том, что условия возникновения права собственности на землю в силу приобретательной давности с течением времени менялись, так же, как и менялись их формулировки.

Институт приобретательной давности сам по себе имеет богатую, многогранную историю, начинающуюся еще во времена Древнего Рима. В российском законодательстве анализируемый институт прошел непростой путь становления, более того достаточно длительный период он был вовсе недействителен. Однако развитие экономических отношений, в том числе хозяйственного оборота земли привело к возрождению давностного владения, тем самым доказав нужность и даже необходимость такого инструмента возникновения права собственности на земельные участки, как приобретательная давность.

¹⁸ Федер. закон от 31.05.1991 № 2211-1 ред. от 26.11.2001 «Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик» [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «КонсультантПлюс».

КОНФЛИКТ ИНТЕРЕСОВ НА ГОСУДАРСТВЕННОЙ И МУНИЦИПАЛЬНОЙ СЛУЖБЕ: НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ

Насырова Д.С., старший преподаватель

Амурский государственный университет, Благовещенск

CONFLICT OF INTEREST IN PUBLIC AND MUNICIPAL SERVICES: PROBLEMS OF THEORY AND ENFORCEMENT

Nasyrova D.S., senior lecturer

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.17

В механизме противодействия коррупции, институт конфликта интересов занимает основополагающее место. Однако правовое оформление данного института, а также решение различных организационных вопросов продолжается до сих пор.

Нормативное закрепление понятие «конфликт интересов» получило в статье 10 Федерального закона «О противодействии коррупции»¹, в соответствии с которой, конфликт интересов - это «ситуация, при которой личная заинтересованность (прямая или косвенная) лица, замещающего должность, замещение которой предусматривает обязанность принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов, влияет или может повлиять на надлежащее, объективное и беспристрастное исполнение им должностных (служебных) обязанностей (осуществление полномочий)».

Для правильной квалификации конкретной ситуации в качестве конфликта интересов, важное значение имеет определение круга лиц, с выгодой которых может быть связана личная заинтересованность служащего.

¹ Федеральный закон от 25.12.2008 № 273-ФЗ (ред. от 31.07.2020) «О противодействии коррупции» [Электронный ресурс]: Доступ из справ. - правовой системы «Консультант Плюс».

Во-первых, к ним относятся близкие родственники или свойственники. Отметим, что в соответствии с семейным законодательством, к близким родственникам относятся родственники по прямой восходящей и нисходящей линии (родители и дети, дедушки, бабушки и внуки), полнородные и неполнородные (имеющими общих отца или мать) братья и сестры. Несколько иначе трактует круг близких родственников, в контексте ограничений совместной службы родственников, законодательство о государственной гражданской службе и муниципальной службе. Пункт 5 части 1 статьи 16 Федерального закона «О государственной гражданской службе РФ»² и пункт 5 части 1 статьи 13 Федерального закона «О муниципальной службе РФ»³ к близким родственникам и своякам относят: родителей, супругов, детей, братьев, сестер, а также братьев, сестер, родителей, детей супругов и супругов детей.

Во-вторых, к лицам, с выгодой которых может быть связана личная заинтересованность, относятся граждане, с которыми должностное лицо и (или) его близкие родственники или свойственники связаны имущественными или корпоративными отношениями (например, отношения, связанные с арендой имущества, с долевой собственностью, руководством корпоративной организацией).

В-третьих, личная заинтересованность служащего может возникнуть с гражданами, с которыми должностное лицо связано иными близкими отношениями. В Методических рекомендациях по вопросам привлечения к ответственности должностных лиц за непринятие мер по предотвращению и (или) урегулированию конфликта интересов, подго-

² Федеральный закон от 27.07.2004 № 79-ФЗ (ред. от 08.12.2020) «О государственной гражданской службе Российской Федерации» [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

³ Федеральный закон от 02.03.2007 № 25-ФЗ (ред. от 27.10.2020) «О муниципальной службе в Российской Федерации» [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс».

товленных Министерством труда и социальной защиты РФ (далее – Минтруд России)⁴ указано, что «должностное лицо, его близкие родственники и свойственники могут поддерживать близкие отношения с дальними родственниками (свойственниками), со своей бывшей супругой (супругом), школьными друзьями, однокурсниками, коллегами по службе (работе), в том числе бывшими, соседями и иными лицами. При этом такие отношения должны носить особый доверительный характер. Признаками таких отношений могут являться совместное проживание, наличие регистрационного учета по одному месту жительства, ведение общего хозяйства, наличие общих внебрачных детей, участие в расходах другого лица, оплата долгов, отдыха, лечения, развлечений другого лица, регулярное совместное проведение досуга, дарение ценного имущества, иные обстоятельства, свидетельствующие о том, что жизнь, здоровье и благополучие близкого человека дороги соответствующему должностному лицу в силу сложившихся обстоятельств»⁵.

При принятии решения о привлечении должностного лица к ответственности за непринятие мер по урегулированию конфликта интересов и для определения мер такой ответственности, важное значение имеет разграничение возможности возникновения конфликта интересов и состоявшегося факта исполнения должностных обязанностей при наличии личной заинтересованности.

Возможность возникновения конфликта интересов должна рассматриваться как ситуация, непосредственно связанная с потенциальной реализацией полномочий и возможностью получения доходов или вы-

⁴ Методические рекомендации по вопросам привлечения к ответственности должностных лиц за непринятие мер по предотвращению и (или) урегулированию конфликта интересов (подготовлены Министерством труда и социальной защиты РФ, 27 декабря 2018 г.) [Электронный ресурс]: Доступ из справ.- правовой системы «Консультант Плюс».

⁵ Методические рекомендации по вопросам привлечения к ответственности должностных лиц за непринятие мер по предотвращению и (или) урегулированию конфликта интересов (подготовлены Министерством труда и социальной защиты РФ, 27 декабря 2018 г.) [Электронный ресурс]: Доступ из справ.- правовой системы «Консультант Плюс».

год. При указанных обстоятельствах должностное лицо обязано принять меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов, в том числе уведомить в установленном порядке о возможности возникновения конфликта интересов, а представитель нанимателя (работодатель) либо уполномоченное им должностное лицо должен принять меры по предотвращению возникновения ситуации конфликта интересов.

За неисполнение обязанности по уведомлению представителя нанимателя о возможном возникновении личной заинтересованности, государственный гражданский служащий привлекается к дисциплинарной ответственности в виде замечания, выговора или предупреждения о неполном должностном соответствии.

В случае, если служащий осуществил свои полномочия направленные на получение доходов или иных выгод при взаимодействии с лицами, с которыми связана его личная заинтересованность, налицо состоявшийся факт исполнения должностных обязанностей при наличии личной заинтересованности. Федеральный закон «О государственной гражданской службе РФ» в статье 59.2 и Федеральный закон «О муниципальной службе РФ» в статье 27.1 предусматривают взыскание в виде увольнения в связи с утратой доверия, одним из оснований для применения которого является непринятие служащим мер по предотвращению и (или) урегулированию конфликта интересов, стороной которого он является.

Выявление конфликта интересов в ситуациях, когда служащие осуществляют взаимодействие с близкими родственниками и супругами наиболее часто встречается в правоприменительной практике. Примером может послужить следующее дело. А.Н. обратилась в суд с иском к Управлению Министерства юстиции по Амурской области об оспаривании дисциплинарного взыскания в виде выговора за нарушения, выразившиеся в несоблюдении требований по урегулированию конфликта

интересов, а именно в неисполнении обязанности уведомления представителя нанимателя о возникновении личной заинтересованности при исполнении должностных обязанностей, которая приводит или может привести к конфликту интересов.

Из материалов дела следует, что А.Н. замещает должность ведущего специалиста-эксперта отдела по контролю и надзору в сфере адвокатуры, нотариата, государственной регистрации актов гражданского состояния и состоит в зарегистрированном браке с А.А., который является адвокатом, в 2018 году участвовал в деятельности государственной системы бесплатной юридической помощи. При этом А.Н. осуществляла полномочия в сфере бесплатной юридической помощи гражданам.

Истец настаивал на том, что работодателю было известно о том, что супруг А.А. является адвокатом. Однако, решением Благовещенского городского суда Амурской области в удовлетворении исковых требований отказано. Апелляционным определением судебной коллегии по гражданским делам Амурского областного суда решение оставлено без изменения. Кассационная инстанция так же оставила судебные решения без изменения указав, что А.А. не направляла в адрес представителя нанимателя уведомление о возникновении личной заинтересованности в письменной форме. Кроме того, не имеет значения, возникла ли личная заинтересованность при исполнении должностных обязанностей, которая может привести к конфликту интересов, либо нет, поскольку закон обязывает гражданского служащего уведомить нанимателя даже в случае возможности возникновения личной заинтересованности⁶.

Наличие брачных отношений между государственным служащим и иным лицом явно свидетельствует о возможной личной заинтересованности при исполнении должностных обязанностей. Сложнее квали-

⁶ Определение СК по гражданским делам Девятого кассационного суда общей юрисдикции от 16 января 2020 г. по делу № 8Г-1430/2019[88-226/2020-(88-1264/2019)] [Электронный ресурс]: Доступ из справ. - правовой системы «Консультант Плюс».

фицировать, в качестве конфликта интересов, ситуацию, в которой брак между служащим и гражданином расторгнут. Так, в Обзоре практики правоприменения в сфере конфликта интересов № 3 Минтруда России⁷ (далее - Обзор), приводится следующая ситуация. Бывшая супруга начальника отдела органа исполнительной власти является генеральным директором и учредителем организации, осуществляющей выполнение работ по договорам субподряда с организациями-победителями соответствующих закупочных процедур органа исполнительной власти. Начальник отдела в свою очередь, согласовывает акты сдачи-приемки выполненных работ и счетов-фактур, отражающих сведения об объемах выполненных работ. В Обзоре указано, что «в ходе проведенной проверки было установлено, что несмотря на тот факт, что брак был расторгнут, бывшие супруги продолжают проживать вместе в одном жилом помещении, ведут совместное хозяйство, а также совместно воспитывают несовершеннолетних детей, что свидетельствует о наличии между ними близких отношений».

Ситуация конфликта интересов между бывшими супругами возможна не только при осуществлении служащим своих полномочий при взаимодействии с гражданами и организациями. Личная заинтересованность может возникнуть у лиц, в случае замещения ими должностей в одном государственном органе. При этом, ограничения совместной службы родственников на гражданской и муниципальной службе распространяются только на лиц, находящихся в зарегистрированном браке. В случае если брак расторгнут, но бывшие супруги поддерживают близкие отношения, это может свидетельствовать о возможном возникновении личной заинтересованности при исполнении должностных обязанностей. Интересен в этой связи следующий пример из судебной

⁷ Обзор практики правоприменения в сфере конфликта интересов № 3 (подготовлен Министерством труда и социальной защиты РФ, 25 декабря 2019 г.) [Электронный ресурс]: Доступ из справ. - правовой системы «Консультант Плюс».

практики. М.Э. обратился в суд с иском к Центральной энергетической таможне Федеральной таможенной службы России об оспаривании дисциплинарного взыскания в виде увольнения из таможенных органов

Судом установлено, что М.Э. проходит службу в должности начальника Северного энергетического таможенного поста. Его бывшая супруга М.А. замещает должность главного государственного таможенного инспектора СЭТП (по кадровой работе), которая находится в подчинении у М.Э.

Судом первой и апелляционной инстанций требования М.Э. оставлены без удовлетворения, по следующим основаниям. В ходе расследования уголовного дела, возбужденного в отношении М.Э. по части 1 статьи 285 УК РФ, получены достоверные сведения, подтверждающие наличие конфликта интересов, сторонами которого является М.Э. и М.А. В частности, установлено фиктивное расторжение брака между ними, в целях осуществления совместной трудовой деятельности, воспитание совместного ребенка, ведение совместного хозяйства, совместные траты. При этом из показаний допрошенных в качестве свидетелей должностных лиц и работников поста следует, что М.А. оказывала влияние на принимаемые М.Э. управленческие решения, заручалась поддержкой М.Э. при оказании давления на подчиненных должностных лиц, размеры денежных выплат М.А. которая отсутствовала на работе более 6 месяцев, превышают размеры премий остальных должностных лиц⁸.

Наибольшую сложность, в квалификации ситуации конфликта интересов, вызывает выявление близких отношений между служащим и гражданином, которые можно охарактеризовать как доверительные (друзья, знакомые, коллеги, соседи и т.д.). Так, Б.М. обратился в суд с

⁸ Апелляционное определение СК по гражданским делам Мурманского областного суда от 23 января 2018 г. по делу № 33-99/2018 [Электронный ресурс]: Доступ из справ. - правовой системы «Консультант Плюс».

иском по об оспаривании взыскания в виде предупреждения о неполном должностном соответствии за несоблюдение обязанностей в письменной форме уведомить представителя нанимателя о возникшем конфликте интересов или возможности его возникновения. Основанием для привлечения его к ответственности явились установленные комиссией обстоятельства, связанные с реализацией на торгах арестованного автомобиля «Лада-Калина» А, с которым он знаком.

Материалами дела установлено, что Б.М. замещал должность государственной гражданской службы руководителя Управления ФССП по Калининградской области. ОСП Московского района г. Калининграда было возбуждено исполнительное производство в отношении должника Т. о взыскании в пользу ООО задолженности в размере 267 367, 31 рублей. Данное исполнительное производство было окончено в связи с отсутствием у должника имущества, на которое может быть обращено взыскание. В дальнейшем по результатам рассмотрения Управлением досудебной претензии ООО о возмещении затрат на хранение арестованного автомобиля в рамках государственного контракта, Б.М. было дано указание о необходимости принятия мер по возмещению названных расходов. Судебным приставом-исполнителем составлен акт о наложении ареста на имущество должника Т.- автотранспортное средство «Лада-Калина». Указанное имущество реализовано на торгах по цене 50 243, 64 рублей А.. Установлено также, что Б.М. знаком с А. и после приобретения последним с торгов указанного автомобиля, он, Б.М. получил указанный автомобиль в безвозмездное пользование. При этом установлено, что в предусмотренном законом порядке об этих обстоятельствах истец представителя работодателя не уведомил.

Решением Московского районного суда г. Калининграда от 29 октября 2019 года в удовлетворении иска Б.М. отказано. Апелляционная инстанция оставила решение суда без изменения, указав, что получение

государственным служащим в длительное безвозмездное пользование автомобиля, приобретенного в результате осуществления государственным служащим служебной деятельности его знакомым, безусловно, свидетельствует о возникновении конфликта интересов⁹.

Таким образом, порядок урегулирования конфликта интересов со стороны служащего должен заключаться в необходимости уведомления представителя нанимателя о личной заинтересованности. Основной проблемой реализации выше указанных законодательных положений является определение круга лиц, с выгодой которых может быть связана личная заинтересованность служащего. Полностью разделяем мнение большинства авторов о том, что понятия «личная заинтересованность», «близкие отношения», «возможность получения выгоды» которыми раскрывают суть «конфликта интересов» субъективны, оценочны. Служащим достаточно сложно самостоятельно оценить конкретную ситуацию на предмет настоящего влияния или будущей возможности влияния личной заинтересованности на надлежащее, объективное и беспристрастное исполнение им должностных обязанностей.

⁹ Апелляционное определение СК по гражданским делам Калининградского областного суда от 12 февраля 2020 г. по делу № 33-682/2020 [Электронный ресурс]: Доступ из справ. - правовой системы «Консультант Плюс».

ИСТОРИКО – ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ РЕАЛИЗАЦИИ ПРИНЦИПА ГЕНДЕРНОГО РАВЕНСТВА В РОССИИ И ФРАНЦИИ

Рудакова А. Н., магистрант

Научный руководитель: Скоробогатова О.В. кандидат юридических наук, доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

HISTORICAL AND LEGAL ANALYSIS OF THE IMPLEMENTATION OF THE PRINCIPLE OF GENDER EQUALITY IN RUSSIA AND FRANCE

Rudakova A.N, Master's student

**Scientific adviser: Skorobogatova O.V., Candidate of Juridical Sciences,
Associate Professor**

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.17

Изучение истории вопроса о том, как продвигались идеи равноправия полов, не теряет актуальности, так как позволяет объективно оценить причины современных проблем в сфере гендерного равенства. В статье затронута тема борьбы женщин за гражданские и политические права в России в период революций начала XX века и во Франции в период Великой французской революции. Цель настоящей статьи – выявить причины, из-за которых российским женщинам удалось добиться своей цели, а француженкам – нет.

Изменение статуса женщины в обществе, как во Франции, так и в Российской Империи, шло медленно и трудно. Активная фаза борьбы за это изменение во Франции началась намного раньше, чем в России, но успеха российские женщины добились на несколько десятилетий раньше. В обеих странах начало более активного отстаивания равноправия связано с революционной ситуацией.

Бурное развитие промышленности в Западной Европе привело к ненужности домашнего производства и высокой востребованности жен-

ского труда на фабриках. Промышленный переворот, как отмечается в литературе, повлиял на снижение зависимости женщин от семейного положения и обратил их к труду, причем это коснулось всех сословий .

К началу Великой французской революции общественная жизнь не была закрыта для слабого пола: многие женщины экономически не зависели от мужчин, так как имели собственный доход, работали, как по найму, так и на себя, и, незнатным девушкам и женщинам не запрещалось свободно показывались в общественных местах, а знатные диктовали моду «не только на платье, но и на идеи» . Немалое значение на мировоззрение женщин имели идеи Просвещения, под воздействием которых сложились их взгляды на семью, на общественные ценности (свободу и равенство). Эти взгляды они продвигали в годы революций во Франции, добиваясь, чтобы женщины наравне с мужчинами имели права на труд, на образование, равноправия в семье и обществе и политических прав. Борьба равноправия осуществлялась посредством выпуска брошюр, статей в женских газетах и журналах . Требования предоставления этих прав содержались в таких документах, как «Петиция женщин третьего сословия», представленная королю в 1789 году, «Протест французских женщин» против созыва Генеральных Штатов без их участия (1789 г.), «Увещевания и вопли французских женщин» (1789 г.). В этих документах указывалось на бесправие француженок, противоречащее идеям освободительного движения. Однако ожидание от революции преломления принципов «свободы, равенства, братства» на их жизнь, признания гражданской полноценности женщин не оправдались, общество не готово было серьезно воспринять идею равноправия, уделом женщины по-прежнему считался тихий домашний круг.

Как отмечает С. Г. Айвазова, революционные власти не могли занять однозначную позицию: принять или отклонить политические требования женщин, ввиду того, что, с одной стороны, участие большого

количества женщин в революции резко ускорило ее ход, а с другой – влияние патриархальных традиций и католической Церкви, преобладание крестьянского населения не позволяло признать женщин равноправными гражданами .

Законодатели времен революции уклонялись от четкого ответа на вопрос об охвате Декларацией прав человека и гражданина женщин. Неясным оставалось, имеют ли женщины равный с мужчинами доступ к образованию, равны ли они перед законом. Естественно предположить, что женщин не могла устраивать такая ситуация, в связи с чем активно заработало женское движение за гражданские и политические права, результатом которого стало опубликование «Декларации прав женщины». Огромная заслуга в этом принадлежит Олимпии де Гуж.

Интерес к этой проблеме в обществе был огромен. Выход в свет «Декларации» О. де Гуж способствовал созданию большого количества женских клубов и обществ, многие из которых имели патриотические цели защиты отечества и революции, поддержки либо пересмотра Конституции и т.д. Эти общества были влиятельным фактором внешней и внутренней политики. Они проводили демонстрации и обращались к Национальному Собранию с петициями, памфлетами с требованиями предоставить женщинам политических и гражданских свобод, легализации развода, установления возраста совершеннолетия женщины 21 год и т.д. Успешнее всех в борьбе за гендерное равенство стало «Общество Лионских гражданок, особенно преданных нации и закону». Этому обществу удалось три дня контролировать цены на продукты в Лионе .

Однако Национальное Собрание и влиятельная печать почти не поддерживало требования женщин. Делегат Комитета общественного спасения Амар прямо заявил, что у женщин не может быть моральных и физических сил для реализации прав гражданина. Он указал на подверженность женщин эмоциональным вспышкам, делающих их негодными

к политической жизни и могущим привести в нее смуту, и предложил запретить все женские общества. В прессе также звучали презрительные высказывания о том, что женщинам не место в общественной жизни и политике, так как они слабы физически и умственно.

В итоге французская Конституция 1791 года лишила женщин избирательных прав, а вскоре, несмотря на былой авторитет женских объединений, был наложен запрет на их деятельность. Финальный аккорд прозвучал в 1804 году в Гражданском кодексе Наполеона, объявившем, что женщина находится под опекой своего мужа и не имеет никаких гражданских прав. Это перечеркнуло и боевые заслуги женщин перед революцией, и все их усилия по завоеванию гражданских и политических прав. Резко, но справедливо говорит об этом С. Г. Айвазова: «Наполеон... фактически утверждал своим Кодексом, что женщина без мужа - ничто, она не может ни распоряжаться своими доходами, ни отвечать перед законом, ни вообще считаться полноценным индивидом». Впервые француженки смогли проголосовать на выборах только в 1945 году, став едва ли не последними женщинами западного мира, которым было предоставлено право голоса.

Плохо обстояло дело и с правом на образование: Национальное собрание позволило ходить в школу только девочкам до восьми лет. После этого возраста их должны были воспитывать родители.

Таким образом, несмотря на значительный вклад женщин в государственное устройство Франции в самый важный период ее истории, охватившая широкие слои женского населения кампания за равноправие во Франции потерпела поражение.

В России женщины тоже не желали мириться со своим положением. В научной литературе отмечается, что, говоря о месте женщины в обществе в Российской Империи, в первую очередь приходится говорить о ее месте в семье, где женщины занимали подчинённое положение

. Конечно, из общественной жизни женщины не были исключены совсем, что подтверждает, например, деятельность наших выдающихся землячек: М. Ф. Кнауф-Каминской, открывшей в Благовещенске первую музыкальную школу, О. М. Левашовой, которая была видным лицом общества Красного Креста и всё свободное время отдавала благотворительности. Считаем, что активность образованных русских женщин в дореволюционный период при законодательно приниженом их положении в обществе говорит об их потребности реализовать свой потенциал.

Вместе с тем, в целом положение женщин в Российской Империи целиком зависело от их семейного статуса, а также от того, насколько удачен был их брак. Девочек с раннего детства воспитывали как будущих хозяек большого семейства и готовили к семейной жизни.

В то же время в литературе отмечается желание российских женщин получить право голоса через участие в демонстрациях, забастовках и манифестациях, таким образом, обретение женщинами равных с мужчинами права, в частности, избирательные, произошло в результате долгой и активной борьбы за них. Активное развитие женского движения началось в годы революционных потрясений начала XX века, когда начали формироваться женские общественные организации. К этому времени уже были достигнуты определенные успехи по доступу женщин к высшему образованию и профессиональному труду, теперь им предстояло отстаивать свои политические права. В борьбу за них включились Всероссийское женское взаимно-благотворительное общество (учреждено в 1895 году), Союз равноправия женщин (учрежден в 1905 году), Женская прогрессивная партия (учреждена в 1905 году), Лига равноправия женщин (учреждена в 1907 году) и многие другие.

В это время уже принимались законодательные решения в пользу женщин: в 1912 году принят Государственной Думой и подписан импе-

ратором Закон «О расширении прав наследования по закону лицами женского пола и права завещания родовых имений», который уравнивал женщин с мужчинами при наследовании имущества, правда, лишь движимого. В 1914 был принят Закон «О некоторых изменениях и дополнениях действующих узаконений о личных и имущественных правах замужних женщин и об отношениях супругов между собой и к детям» . Этот закон очень облегчил положение женщин в браке. Теперь у них появилась возможность не подчиняться мужьям в их требованиях о совместной жизни, если является для жены «невыносимой». Женщины обрели право распоряжаться векселями, получать вид на жительство, не испрашивая разрешения мужа. При раздельном проживании не требовалось разрешение мужа при поступлении на службу или в учебные заведения. Несмотря на такой прогресс в «женском вопросе» в дореволюционный период он не был доведен до конца.

Первая петиция от женщин, подписанная более тысячей подписей, с требованием предоставить им избирательные права поступила в 1905 году в Московскую городскую Думу. В этом же году в ряде городов России состоялись массовые выступления женщин всех сословий, выдвигавших аналогичные требования, организованные отделениями Союза равноправия женщин. Н. В. Чехов пишет о факте срыва выборов в первую Государственную Думу на одной из фабрик в Москве женщинами, которым было отказано в голосовании .

Попытки законодательного закрепления всеобщего равенства предпринимались в период работы первых созывов Государственной Думы. Из разных уголков Российской Империи, даже из далекого Хабаровска, поступали петиции от женщин с требованиями предоставить им избирательные права . Вовлечение и участие женщин в общественно-политическую жизнь бурно обсуждались на заседаниях I Государственной Думы. К принятию предлагались законопроекты «Основные поло-

жения закона о гражданском равенстве», о народном образовании, об избирательных правах женщин и прочих .

Однако эти законопроекты, хоть и вызвали горячие обсуждения на думских заседаниях, не поддерживались большинством депутатов. За 11 лет деятельности Думы окончательное решение по женскому вопросу, вопреки ожиданиям общества, особенно женской его части, так и не было принято. Вместе с тем сама постановка этого вопроса и его обсуждение на заседаниях говорит о развитии общества и самих граждан, прежде всего под влиянием событий российской революции 1905-1907 годов.

Таким образом, кампания российских женщин за свои права была хорошо организована: проводилась женскими общественными организациями посредством митингов, забастовок, выпуска агитационной литературы, направления заявлений и петиций в законодательный орган. Увенчалась успехом эта борьба, когда председателю Российской Лиги равноправия женщин П. Шишкиной-Явейн удалось убедить и Временное правительство, и Петроградский совет рабочих и солдатских депутатов, дать российским женщинам возможность голосовать и избираться в Учредительное собрание.

Постановления Временного правительства «О производстве выборов гласных городских дум» и «О выборе волостных земских гласных» определили, что «правом участия в выборах гласных пользуются Российские граждане обоего пола, всех национальностей и вероисповеданий...». Вновь принятые законы о выборах в земства и городские думы впервые позволили российским женщинам голосовать на выборах в органы местного самоуправления 1917 года.

Необходимо отметить, что и во Франции, и в России, борьба за равноправие проводилась множеством общественных организаций путем направления заявлений, петиций, манифестов в законодательные

органы этих стран, проведением демонстраций и митингов.

Каковы же причины, позволившие российским женщинам добиться признания их полноценными членами общества, а французенкам – нет?

Во-первых, длительный временной интервал между революционными событиями во Франции и в Российской Империи. За этот период в общество проникли различные прогрессивные идеи. К 1917 году в мире уже имелись примеры предоставления избирательных прав женщинам – в Новой Зеландии, Норвегии, Дании, Финляндии, Австралии и некоторых штатах Америки. Вливаясь в ряд таких стран, Россия становилась «авангардом цивилизованного мира» .

Во-вторых, в России не было категорически настроенных противников дать женщинам избирательные и иных права, а во Франции, наоборот, очень незначительное число влиятельных исторических личностей выступали за признание женщин полноценными членами общества. В России придерживались прогрессивных взглядов в отношении женщин и левые партии, и более консервативные члены правительства. Все они считали предоставление избирательного права женщинам неотъемлемой составляющей современного государства.

В-третьих, предоставление женщинам гражданских прав в России было своего рода способом заручиться поддержкой женщин в военном вопросе. Создание женского батальона демонстрировало новые права и обязанности женщин как равноправных граждан, а также получало одобрение в странах-союзниках.

Резюмируя, необходимо заметить, что в период революционных потрясений в России, и во Франции актуализировался вопрос вовлечения и участия женщин в общественно-политической жизни. Однако более готовой к изменению патриархального уклада общества и признанию женщин равноправными его членами стала Россия.

ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ СМЕРТНОЙ КАЗНИ В РОССИИ

Смолин Б.А., магистрант

Научный руководитель: Н.В. Кононкова, кандидат исторических наук,
доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

PROBLEMS OF THE APPLICATION OF THE DEATH PENALTY IN RUSSIA

Smolin B.A., master student

Scientific adviser: N.V. Kononkova, Candidate of Historical Sciences, Associate Professor

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.18

Применение смертной казни как меры уголовного наказания является предметом общественного обсуждения в России. В 106 странах мира смертная казнь полностью отменена за все виды преступлений, в 143 странах – это закреплено законодательно. На 01.01.2020 года в мире как минимум 26604 человека находятся в ожидании исполнения своих смертных приговоров. Смертная казнь активно применяется в Китае, Иране, Египте. Причем в Китае самый большой количественный показатель исполнения смертных приговоров. Из стран СНГ смертная казнь в настоящее время применяется только в Белоруссии, хотя и там наблюдается тенденция к снижению количества смертных приговоров.

Смертная казнь как вид наказания в российском государстве существует уже более 600 лет и долгие годы данная мера ответственности вызывает дискуссии, причем не только среди юристов, но и политологов, социологов, духовенства. Согласно научным данным, исследуемая мера уголовного наказания применялась в российском государстве в разные исторические периоды не одинаково. В одни исторические периоды активно и за большой перечень уголовных преступлений, в дру-

гие периоды список преступлений, за которые она могла быть применена, сокращался.

В 1996 году Россия вступила в Совет Европы, что наложило серьезные обязательства по приведению правовой системы в соответствие с мировыми стандартами. Президентом России был подписан Указ, в котором содержалась рекомендация по отмене смертной казни в мирное время¹. В 1996 году был исполнен последний приговор «смертная казнь» в отношении С. Головкина, который изнасиловал и убил одиннадцать мальчиков. Хотя, следует отметить, что приговоры о смертной казни выносились еще до 1999 года, когда было принято Постановление Конституционного Суда, признавшее вынесение смертных приговоров не соответствующим Основному закону страны до создания суда присяжных.²

С 2010 года на территории нашего государства действуют суды присяжных. Закон об отмене высшей меры наказания так и не принят, хотя фактически до настоящего времени действует мораторий на смертную казнь. Следует отметить, что нормы, регламентирующие применение смертной казни, содержатся во многих правовых актах, например, ст. 44 УК РФ³ содержит смертную казнь как один из видов наказания. Таким образом, назначение смертной казни не допускается, но в то же время законодателем не принимаются соответствующие законы, которые приведут российское законодательство в соответствии с междуна-

¹ Указ Президента Российской Федерации от 16.05.1996 г. № 724 «О поэтапном сокращении применения смертной казни в связи с вхождением России в Совет Европы» // Российская газета. 21.05.1996.

² Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 2 февраля 1999 г. № 3-П «По делу о проверке конституционности положений статьи 41 и части третьей статьи 42 УПК РСФСР, пунктов 1 и 2 Постановления Верховного Совета Российской Федерации от 16 июля 1993 года «О порядке введения в действие Закона Российской Федерации «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР «О судоустройстве РСФСР», Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР, Уголовный кодекс РСФСР и Кодекс РСФСР об административных правонарушениях» в связи с запросом Московского городского суда и жалобами ряда граждан» // Российская газета. 20.02.1999.

³ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (ред. от 27.10.2020) // Собрание законодательства Российской Федерации. 17.06.1996. № 25. Ст. 2954.

родными нормами. Федеральным законом от 17 декабря 2009 г. № 324-ФЗ⁴ в ст. 59 УК РФ внесены изменения, согласно которым смертная казнь не назначается лицу, выданному Российской Федерации иностранным государством для уголовного преследования в соответствии с международным договором Российской Федерации или на основе принципа взаимности, если в соответствии с законодательством иностранного государства, выдавшего лицо, смертная казнь за совершенное этим лицом преступление не предусмотрена или неприменение смертной казни является условием выдачи, либо смертная казнь не может быть ему назначена по иным основаниям.

По нашему мнению, законодательные поправки в ст. 59 УК РФ, фактически подтверждают существование смертной казни как вида уголовного наказания, что допускает возможность возврата к ее применению и исполнению.

На наш взгляд, это происходит из - за того, что мы в принципе не готовы отказаться от смертной казни. В современном российском государстве, в среде политических партий, представленных в Государственной Думе, не существует единого мнения по вопросу отмены смертной казни.

Так, Коммунистическая партия РФ поддерживает применение высшей меры наказания за коррупцию, за совершение особо тяжких преступлений.

ЛДПР поддерживает применение высшей меры наказания за терроризм, коррупцию и другие наиболее тяжкие преступления. В 2015 году партией вносились предложения и за введение смертной казни за склонение к употреблению наркотиков, если указанное деяние привело к смерти двух и более лиц.

⁴ Федеральный закон от 17 декабря 2009 г. № 324-ФЗ «О внесении изменений в статью 59 Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» // Российская газета. 22.12.2009. № 246.

В 2016 году после крушения самолета над Синайским проливом С. Миронов, лидер партии «Справедливая Россия» потребовал отмены моратория для террористов, причем исполнять приговоры предлагалось и за пределами России.

По мнению многих сторонников смертной казни «есть такие преступления, за которые единственным достойным наказанием может быть только лишение жизни»⁵.

Ежегодно от насильственной смерти гибнут десятки тысяч человек, ужасающие своей жестокостью убийства, стали частыми явлениями нашей действительности. И всегда жестокие преступления, вызывающие широкий общественный резонанс, приводят к новой волне дискуссии о применении или отмене смертной казни.

Так, например, в 2012 году во Владивостоке был задержан М. Попков, так называемый Ангарский маньяк. В 2015 году он был осужден и приговорен к пожизненному лишению свободы за совершение 22 убийств и изнасилований. Уже после оглашения приговора М. Попков стал давать показания по другим, совершенным им преступлениям.

В 2019 году в Екатеринбурге был найден труп девятилетнего мальчика, который был убит своими родителями «сектантами». Они избивали мальчика, пытаясь выгнать из него «беса» несколько дней, после того как он умер еще 2 дня пытались его оживить.

В 2011 году г. Благовещенск потряс случай изнасилования семилетней девочки, совершенное, так называемым, «амурским маньяком». При расследовании было установлено, что преступник помимо изнасилования, ранее убил и свою сожительницу, совершив эти преступления сразу после отбытия наказания за предыдущее преступление.

Все эти преступления активизируют позицию сторонников смерт-

⁵ Чичерин Б. Н. Философия права: избранные труды. СПб., 1998.

ной казни.

Противники применения высшей меры наказания аргументируют свою позицию возможными судебными ошибками и как следствие этого, наказанием не виновных лиц. С данным суждением мы не согласны, так как при качественном и правильном проведении расследования, ошибок быть не может. К тому же, ошибки совершаются во всех сферах общественной жизни, например, врачебные ошибки. Но мы же не требуем закрытия больниц, не требуем запрета для медицинской деятельности.

Согласно суждения члена партии «Единая Россия» Л.К. Слиски, предлагающей вернуть смертную казнь за педофилию, судебные ошибки единичны, и она не может согласиться с тем, что «педофил будет пожизненно сидеть в тюрьме, а мы, граждане, будем отчислять налоги и содержать его до конца дней»⁶.

Несогласие на оплату налогов на содержание пожизненно заключенных высказывается большинством сторонников смертной казни, которые считают, что исправление таких преступников невозможно.

Существует и немало противников возрождения «смертной казни», к ним относится, например, спикер Совета Федерации В. Матвиенко.

Против введения исследуемого института высказывается и российский политик и правозащитник В. Борщев, считая, что «если мы осуждаем убийство, то нельзя за убийство наказывать убийством. Это парадокс»⁷.

Хотя с этим мнением можно поспорить. Разве жизнь жертвы преступлений менее ценна, чем жизнь преступника. Почему защищая ее,

⁶ Слиска помолится Богу за восстановление смертной казни. [Электронный ресурс]. URL: <https://www.rosbalt.ru/main/2009/10/30/684910.html> (дата обращения 14.02.2021).

⁷ Рубникович М. Эмоциональный взрыв: Россияне голосуют за появление смертной казни // Известия. 16.10.2019.

мы не думаем о потерпевших, об их родных. Согласно суждения Б.Н. Чичерина «Чем выше ценится человеческая жизнь, тем выше должно быть наказание за ее отнятие»⁸.

По нашему мнению, отказ от применения смертной казни – сугубо политическое решение, вызванное вступлением России в Совет Европы. Учитывая, что проведение многочисленных опросов граждан по поводу применения смертной казни за некоторые особо тяжкие преступления показывают в большинстве своем положительный результат, считаем, что государство не имеет право игнорировать общественное мнение.

Конечно, нужно повышать профессионализм судей, следственных работников, совершенствовать процессуальные нормы для того, чтобы свести к минимуму наличие судебных ошибок. При этом нельзя не отметить, что именно смертная казнь – является правовым ограничением, сдерживающим преступника. Можно до бесконечности спорить, нужна ли смертная казнь, эффективна ли она, но то, что это сдерживающий фактор, является несомненным.

В настоящее время распространены преступления террористической направленности, во многих регионах наблюдается рост убийств. В этой действительности соблюдать мораторий на данный вид наказания считаем необоснованным. По нашему мнению, более эффективного решения проблемы борьбы с тяжкими преступлениями еще не придумано. Но решение об окончательной отмене или возвращению к применению смертной казни должно быть взвешенным и законодательно закрепленным.

⁸ Чичерин Б. Н. Философия права. М., 1900.

**ИДЕОЛОГИЯ В РОССИИ: PRO И CONTRA
(К ВОПРОСУ О НЕОБХОДИМОСТИ ИДЕОЛОГИИ
ДЛЯ СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ)**

*Титлина Е.Ю., кандидат политических наук, доцент, доцент кафедры теории и истории государства и права,
Амурский государственный университет, г. Благовещенск*

**IDEOLOGY IN RUSSIA: PRO AND CONTRA
(TO THE QUESTION OF THE NECESSITY OF IDEOLOGY FOR
MODERN RUSSIA)**

*Titlina E. Yu., Candidate of Political Sciences, Associate Professor, Associate Professor of the Department of Theory and History of State and Law,
Amur State University, Blagoveschensk*

DOI: 10.22250/LSR.2021.19

В общественной жизни современной России регулярно возникают дискуссии на тему: нужна ли России идеология. И этот вопрос далеко не праздный, он постоянно «висит в воздухе», незримо присутствует в подсознании россиян и варьируется в пределах двух крайних позиций: от «не нужна нам никакая идеология» и до «России необходима государственная идеология». Кто же из них прав? Или истина находится «где-то посередине»? И почему так важен этот вопрос? Попробуем разобраться. Но необходимо сразу уточнить, что речь пойдет о политических идеологиях.

Политическая идеология в общепринятом смысле трактуется как выраженное в теоретической форме политическое сознание. Это совокупность, по преимуществу, систематизированных идей, взглядов, представлений той или иной социальной группы (класса, общности, нации), содержащая теоретическое (концептуальное) осмысление политической реальности и защищающая ее (социальной группы, класса, общности, нации) интересы и цели с помощью политической власти или воздействия на нее.

Классические (их еще принято называть мировыми) идеологии: либеральная, консервативная и социалистическая – возникли в эпоху Просвещения, в период формирования буржуазно-капиталистических отношений, когда шел процесс генезиса классового общества. В этих идеологиях нашли свое отражение интересы представителей формирующихся классов, которые начинали осознавать свои групповые (классовые) интересы.

Политическая идеология представляет собой одну из наиболее влиятельных форм политического сознания, воздействующую на содержание властных отношений, – она орудие духовного господства определенной социальной группы (класса, общности, нации), которое задает направленность деятельности государства и других важнейших институтов власти.

Идеология как ценностная форма классового сознания отражает мировоззренческие основы того или иного класса. Так, американский политолог Ф. Гросс выделяет в политической идеологии следующие элементы:

- основные ценности, зафиксированные в основополагающих текстах (например, «Всеобщая декларация прав человека», Декалог Моисея, Нагорная проповедь Христа, Бенаресская проповедь Будды и т.п.);
- вспомогательные или инструментальные ценности, полезные при определенных обстоятельствах, но не обязательные для всех (например, надежность, корректность, честная игра, пунктуальность, обязательность, ответственность и т.п.);
- абсолютные ценности (например, свобода, справедливость, равенство, толерантность, истина и др.).

Кроме того, в политических идеологиях отражаются представления того или иного класса о его месте в политической системе данного общества и роли в политической жизни этого общества.

В качестве представителя той или иной социальной группы каждый отдельный человек нуждается в идеологии. Современный отечественный ученый Ю.М. Осипов по этому поводу пишет: «Идеология для человека и его сознания – опора, устав, регламент, руководство, в каком бы конкретном образе сам человек ни был. Человек, сознание, идеология если и не одно и то же, то уж разные ипостаси одного и того же – как раз человека. Человек – по жизни сплошная идеология, им воспринимаемая, созидаемая, изменяемая, а главное – незнамо как во множом и возникающая, то бишь вещь ... трансцендентная, вовсе не всегда и не во всем самым ее носителем осознаваемая, однако в нем сидящая и его ведущая»¹.

Общеизвестно, что деятельность человека, как правило, имеет целеполагающий и осмысленный характер. Это в полной мере относится и к политической деятельности, и политическому поведению людей. Соответственно, есть все основания утверждать, что политические идеологии выступают в качестве рационально-ценностной формы мотивации политического поведения и составляют мировоззренческую основу политики как таковой. Это подтверждает и исторический опыт. Классические политические идеологии играли свою важную роль и в полной мере выполняли свои функции в индустриальную эпоху, в период ее становления и развития, тогда, когда складывалась и развивалась классовая структура общества. Но уже в эпоху постиндустриального общества их роль начинает серьезно меняться в связи с серьезными и все ускоряющимися трансформациями в структуре общества – классы постепенно «размываются». И теперь уже все чаще говорят не о классах, а о стратах, число которых в современном обществе гораздо больше, чем

¹ *Осипов Ю. М.* Российская идеология для России, или Россия как идеология // Россия и идеология (опыт практического философско-хозяйственного концептуализма) / под ред. Ю. М. Осипова, Е. С. Зотовой, Н. П. Недзвецкой. М.: Экономический факультет МГУ имени М. В. Ломоносова, 2020. С. 8 – 9.

число классов в индустриальном. И процесс образования новых страт продолжается; вероятно, эта стратификация продлится и далее.

Представители различных страт, как отдельных социальных групп, по-прежнему осознают свои групповые интересы, свое место в политической системе данного общества и свою роль в политической жизни этого общества. У каждой страты имеются свои специфические системы ценностей и интересы, которые объединить не сможет ни одна из классических политических идеологий.

Что же происходит в связи с данным обстоятельством с классическими политическими идеологиями? Они продолжают существовать, но все больше представителей различных страт не находят в них выражения своих мировоззренческих позиций и своих интересов. В связи с этим некоторые политологи считают, что роль классических политических идеологий постепенно нивелируется, а некоторые даже полагают, что их роль постепенно отмирает.

Современное мировое сообщество живет в информационную эпоху, для которой характерна тотальная цифровизация. Кроме того, по мнению политологов, начиная с XX века, оно вступило в эпоху так называемой массовой политики, когда большинство населения мира имеют возможность принимать непосредственное участие в политической жизни своих стран, используя самую простую и самую доступную форму политического участия – участие в выборах. Людям доступны и более сложные формы политического участия, которые зависят только от их политической активности и собственной мировоззренческой позиции.

Что же придет на смену классическим политическим идеологиям? Уже появились неоконсерватизм, неолиберализм, глобализм, феминизм и другие, которые существуют наряду с классическими политическими идеологиями. Завершится ли этим процесс трансформации или

появятся какие-то качественно новые идеологические конструкты? Этот вопрос требует отдельного специального исследования и обсуждения, глубокого и скрупулезного, и оно уже ведется как отечественными, так и зарубежными учеными и политологами.

Так, например, В. К. Королев, современный российский ученый, выдвигает гипотезу, что «на смену теоретико-содержательной идеологии приходят формальные идеологемы, имеющие жизненную фундаментальность, отрефлексированные, сформулированные и пропагандируемые властью, принимаемые народом ментальные конструкции мифологического характера, способные ориентировать жизнь человека и общества и при этом пригодные для использования в поддержке государственного курса»².

Действительно, различные отечественные идеологемы, не только существовали, но и господствовали в духовной жизни нашего народа и в политике страны. Первой (христианской) национальной стала идеологема «Москва – Третий Рим», которая была сформулирована Филофеем в первой половине XVI века, спустя чуть более трех столетий ее сменяет сформулированная С.С. Уваровым идеологема «Православие – Самодержавие – Народность» (которая представляла собой консервативную антитезу лозунгу либерализма «Liberte – Egalite – Fraternite») и имела претензию на государственную идеологию самобытности России. С конца XIX века в нашей стране все большее влияние завоевывает марксистская (один из вариантов социалистической) идеология, которая все более успешно конкурировала как с классическими идеологиями (либерализм и консерватизм), так и с доморощенными идеологическими про-

² Королев В.К. Идеология в России: от «идеократизма» — к «идеологемизму»? // Россия и идеология (опыт практического философско-хозяйственного концептуализма) / под ред. Ю. М. Осипова, Е. С. Зотовой, Н. П. Недзвецкой. М.: Экономический факультет МГУ имени М. В. Ломоносова, 2020. С. 37.

ектами (народовольческими, черносотенными, анархистскими и др.)³.

В XX веке в советской России, начиная с октября 1917 года и вплоть до перестроечных трансформаций, укоренилась и господствовала социалистическая политическая идеология в большевистском ее варианте, называемой коммунистической. Эта идеология в стране занимала монопольное положение (идеологический плюрализм отсутствовал), и Конституция СССР закрепляла ее ведущую и определяющую роль. По своей сути коммунистическая идеология была государственной в Советском Союзе и единственной. В стране была создана и весьма эффективно функционировала система идеологического воспитания граждан. Советские люди (за очень редким исключением) вплоть до «эпохи застоя» воспринимали систему ценностей коммунистической идеологии как свою собственную, безоговорочно верили в возможность осуществления общественного идеала этой идеологии – построение коммунизма и руководствовались этим в своей деятельности, совершая трудовые и военные подвиги. Вероятнее всего именно этим обстоятельством объясняются успехи Советского Союза в различных сферах жизни общества. Распад СССР сопровождался отказом от коммунистической идеологии как государственной; был объявлен идеологический плюрализм, что нашло свое отражение в тексте Конституции Российской Федерации, принятой 12 декабря 1993 года (статья 13, п.1). Более того, вторым пунктом этой статьи устанавливается отказ от государственной или обязательной идеологии вообще.

Российское общество переживало тяжелейший период трансформации: переход от социализма к капитализму со всеми его негативными последствиями, смена тоталитарного политического режима на авторитарный. Кроме того, оно оказалось в состоянии аномии, когда

³ См.: *Н.А. Бердяев. Судьба России.* М.: Мысль, 1990.

прежняя система ценностей советского общества перестала действовать, а новая еще не сложилась. Люди оказались дезориентированными, в ситуации отсутствия каких-либо внятных ориентиров, с ощущением, что «почва уходит из-под ног». Ни одна из классических идеологий с их системами ценностей не смогла предложить достойную замену.

В настоящее время в России идет процесс выработки системы ценностей, приемлемых для подавляющего большинства граждан. Возможно, сформируется какая-то новая идеология или же будет трансформирована какая-нибудь из классических. Пока трудно ответить. Покажет время. Но, возможно, это будет идеологема, причем чисто российского характера. Например, В.К. Королев считает, что «...главным фактором искомого разворота России может быть деидеологизированная, научно проработанная, прагматичная, опирающаяся на реалии и возможности страны стратегическая Программа глобальной модернизации. Идея, идеологемы развития необходимы для ее ментального контекста, обеспечения и сопровождения в идеократических традициях нашей духовной жизни»⁴.

Одно можно смело утверждать – процесс уже идет. В любом случае, будет ли это идеология или идеологема, но она должна быть, должна предложить приемлемую для всех систему ценностей и должна соответствовать интересам подавляющего большинства граждан нашего государства. Это необходимо для консолидации многонационального и многоконфессионального российского общества, для укрепления и полноценного и успешного развития России, как в настоящее время, так и в будущем. Граждане нашей страны умеют плодотворно трудиться, творчески подходить к решению возникающих проблем, достигать постав-

⁴ Королев В.К.. Идеология в России: от «идеократизма» — к «идеологемизму»? // Россия и идеология (опыт практического философско-хозяйственного концептуализма) / под ред. Ю. М. Осипова, Е. С. Зотовой, Н. П. Недзвецкой. М.: Экономический факультет МГУ имени М. В. Ломоносова, 2020. С. 38 – 39.

ленных целей. Но им необходимы внятно обозначенные цели и ценностные ориентиры, которые, несомненно, сможет дать идеология или идеологема. Учитывая полиэтничность и поликонфессиональность России, в ней должна найти отражение специфика нашей страны как сообщества различных народов и этносов с особенностями их менталитета.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОЙ РЕГЛАМЕНТАЦИИ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ИСТОРИИ РОССИИ

Тихонова В. В., магистрант

Научный руководитель: О. В. Скоробогатова, кандидат юридических наук, доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

PROBLEMS OF LEGAL REGULATION OF OPERATIVE CRIME DETECTION ACTIVITIES IN THE HISTORY OF RUSSIA

Tikhonova V.V., master student

Scientific adviser: O.V. Skorobogatova, Candidate of Juridical Sciences, Associate Professor

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.20

Оперативно-розыскная деятельность – это деятельность, осуществляемая гласно и не гласно оперативными подразделениями государственных органов. Она является значимым элементом в борьбе с преступностью. Ее осуществление и использование ее результатов всегда имели особенности и сложности, ввиду ее специфического, секретного характера. Исследование истории правовых явлений позволяет выявить закономерности, причинно-следственные связи в их развитии.

Цель данной статьи – выявить, какие недостатки существовали в правовой регламентации оперативно-розыскной деятельности в России в разное время.

Для достижения поставленной цели следует разрешить следующие задачи: определить как регулировалась оперативно-розыскная деятельность на разных этапах своего развития, проанализировать имевшиеся в эти периоды недостатки регламентации указанного вида деятельности.

Оперативно-розыскная деятельность была известна с древних времен. Определить момент ее возникновения затруднительно, так как

ее описания встречаются в различных произведениях, исторических очерках, древних законодательных актах. Восприятие и понимание многих методов и способов осуществления оперативно-розыскной деятельности до настоящего времени сильно изменились.

Необходимо отметить, что во многом характер, методы и способы осуществления оперативно-розыскной деятельности зависели от того, какую цель преследовали осуществляющие ее органы. Так, розыскная (сыскная) деятельность изначально во многом служила не только для раскрытия и расследования совершенных преступлений, но и являлась средством укрепления власти правителя, использовалась во внутренней и внешней политике государства для выявления угроз, для защиты территории. Роль розыскной (сыскной) деятельности менялась в зависимости от событий, происходящих в жизни государства.

Правовое регулирование оперативно-розыскной деятельности – это осуществление, при помощи системы правовых средств, воздействия на оперативно-розыскные отношения в целях их упорядочения¹.

Правовое закрепление такого специфического вида деятельности, как оперативно-розыскная (сыскная), чрезвычайно важно, поскольку, ввиду ее секретности, скрытого характера, при недостаточном правовом регулировании возможно нарушение прав человека, вторжение в частную жизнь. Обязательно должны быть определены рамки, в которых могут действовать сотрудники правоохранительных органов. Кроме того, необходим контроль и надзор за этим видом деятельности. На протяжении долгого времени развития ОРД проявлялись множественные проблемы, пробелы в регулировании данного вида работы.

Существует множество научных публикаций на тему развития правового регулирования ОРД в истории России, при этом разные ав-

¹ Оперативно-розыскная деятельность / под ред. И. А. Климова. М., 2017. 383 с.

торы выделяют различное количество периодов данного процесса. В основном применяется исторический подход. Так, автор статьи «Этапы становления и развития теории оперативно-розыскной деятельности» Сергей Юрьевич Ударцев, отмечает, что в истории России традиционно выделяются три основных периода развития правового регулирования оперативно-розыскной деятельности. А именно:

«1) правовая регламентация сыскной работы в Российской империи (XVIII в. – начало XX в.)

2) правовое регулирование ОРД в советский период (середина 1918 – август 1991 года)

3) правовое регулирование ОРД в современный (постсоветский) период (с марта 1992 г. по настоящее время)»².

В указанный перечень можно также добавить иные этапы. Например, период правовой регламентации оперативно-розыскной деятельности до XVIII в.

При этом каждый из вышеуказанных этапов можно расширить, выделив в них более короткие временные промежутки.

В России оперативно-розыскная деятельность прослеживается с момента возникновения российской государственности. При этом изначально имел место частный характер разрешения конфликтов, обязанность установления преступника, нахождения украденного имущества была возложена на потерпевших. Их действия не были регламентированы.

Осуществление розыскной (сыскной) деятельности в Древней Руси было закреплено во время правления Ярослава Мудрого (1019-1054 гг.) в «Русской Правде». В указанном законодательном акте упоминались представители административных органов - «вирники», «доводчи-

² Ударцев С. Ю. Этапы становления и развития теории оперативно-розыскной деятельности // Вестник КРУ МВД России. 2015. №1 (27).

ки», «тиуны», которые осуществляли сыскную деятельность для взимания штрафов. Было известно три вида осуществления розыскной (сыскной) деятельности: 1 – гонение следа; 2- заклич; 3 – свод. Данные мероприятия во многом напоминали современные оперативно-розыскные мероприятия. Так, «заклич» был близок к опросу, который проводился гласно. Сводом было обозначение сразу нескольких мероприятий, таких как опрос, наведение справок, наблюдение, отождествление личности, обследование помещений, участков местности. «Гонение следа» представляло поиск известного лица.

Следует отметить, что сыскная деятельность была закреплена в качестве официальной в Псковской Судной грамоте в 1467 году. Сыскные функции закрепились в Соборном Уложении 1649 года.

Следующим значимым этапом развития оперативно-розыскной деятельности был период правления Ивана Грозного (1533-1584). Вводились губные избы, которые осуществляли работу и контроль с агентурным аппаратом. При Иване Грозном развита система «губного самоуправления». На губные власть возлагалась «поимка разбойников, а впоследствии и татей, убийц и поджигателей, а также заведывание тюрьмами»³. Деятельность губных властей была санкционирована Разбойным приказом, который был создан в 1539 году. К тому времени сыск возлагался также и на судью для раскрытия истины путем сыска. В то же время в Москве был Земский приказ.

В 1682 образован разбойный сыскной приказ, в 1687 приказ Сыскных дел. В XV-XVI веках стали появляться розыскные органы, особые обыщики⁴.

В результате земской, губской реформ, должности наместников и волостных были упразднены. В XIX веке в городах учреждена долж-

³ Законопроект преобразования полиции в империи. Приложение 5-е. СПб., 1913. С. 4.

⁴ Зуев С.В. Основы оперативно-розыскной деятельности: учебное пособие для вузов. М., 2020. 191 с.

ность воеводы с военно-административными функциями. Деятельность их регламентировалась наказами, находились в ведении приказов. При этом, круг обязанностей четко определен не был. У воеводы в части полицейской деятельности в подчинении находились земские власти. Из Москвы в города могли быть присланы «свощики», «сыщики». Они занимались делами о кражах и грабежах. Их деятельность была специально регламентирована нормативными актами. Например, «Наказ сыщикам беглых крестьян и холопов» (1683 г.).

В то же время имел место политический сыск. Так, например, в правление царя Алексея Михайловича образован Приказ тайных дел. Петром I создан Преображенский приказ, также Тайная канцелярия, а при их упразднении образован Верховный тайный совет.

А.Г. Маркушин подчеркивает, что реформы Петра I и Екатерины II характеризовались усилением государственности с укреплением полиции, а в целом усилением правовой регламентации сыскной работы. Это в свою очередь было предпосылками разделения общеполицеской и следственно-судебных функций⁵.

В 1702 году упраздняются губные органы. В 1721 году принят Регламент Главного магистра, которым закреплены основные функции всей полиции и фискалов. Система фискалов осуществляла тайный надзор и контроль за учреждениями и должностными лицами. В 1756 году учреждаются главные сыщики, в 1762 году отменены, их обязанности стали выполнять губернаторы.

Устав предупреждения и пресечения преступлений регулировал порядок задержания лиц, которые вели оборот украденных вещей. В 1802 создано Министерство внутренних дел, в 1810 – Министерство полиции. В 1819 данные министерства были объединены.

⁵ *Маркушин А.Г.* Оперативно-розыскная деятельность: учебник и практикум для среднего и профессионального образования. М., 2020. 342 с.

Большое значение имело издание Императорского указа «Об отделении следственной части от полиции». В 1862 году вступлением в силу «Основные положения преобразования судебной части в России» судебное преследование было отделено от следствия. В 1864 году принимается Устав уголовного судопроизводства. В 1866 году учреждена сыскная полиция в Петербурге, в 1881 году создано Московское сыскное отделение. В 1883 году принят закон «Об устройстве полиции в Империи».

Так, 6 июля 1908 года утвержден закон «Об организации сыскной части». Организованы сыскные отделения, которые входили в состав городских полицейских управлений, при этом сыск был отделен от полиции. Согласно данному закону определялись задачи указанных отделений и организационное устройство. Сыскная работа осуществлялась децентрализованно. Проблема была в том, что не было единого центра и сыскная полиция действовала лишь своими силами, сообщение между разными регионами было затруднительно.

Так же, следует заметить, что 9 августа 1910 года создана Инструкция чинам сыскных отделений. Определена основная цель сыскных отделений. Но, как замечает С.В. Зуев, в данной Инструкции не указано разграничения обязанностей общей полиции и сыскных отделений, ничего не сказано об особых обязанностях сыскной полиции в пограничных районах, в местностях с инородческим населением, был которого регулировался особыми местными законами⁶.

В 1911 году комиссия при Департаменте полиции. Проведенная ей проверка указала, что сыскная полиция находится в составе общей полиции и осуществляет деятельность зачастую под руководством представителей местных властей. Это могло означать отсутствие беспри-

⁶ Зуев С.В. Основы оперативно-розыскной деятельности: учебное пособие для вузов. М., 2020. 191 с.

страстности в действиях оперативных работников.

В 1913 году создана единая централизованная системы уголовного розыска - губернское сыскное отделение. Стали применяться новые методы сыска, такие как внедрение агентов и использование секретных осведомителей. Сыскные отделения получили независимость от руководителей общей полиции.

На данном этапе многие распоряжения законодательной власти не вносились в Свод законов⁷.

Советский период развития ОРД характеризуется переходным периодом, который был связан с буржуазно-демократической революцией в России. Отмена царских нормативных актов, упразднение политической полиции и жандармерии. В советском периоде выделяются свои этапы становления и развития ОРД.

Так, Н.В. Румянцев, О.И. Мальчук в своей статье «Развитие оперативно-розыскной деятельности с древних времен до XX века» указывают возникновение и становление ОРД в 1918-1927 годах, отмечая начало разработки агентурного аппарата. Основным событием можно считать выделение уголовного розыска в 1922 году из органов милиции, поскольку до этого ОРД осуществляли местные советы.

Оперативная работа регулировалась с классовых позиций и интересов рабочего класса и крестьянства. Происходило закрепление тактики ОРД, за основу брались царские инструкции негласного розыска. «Анализ исторических документов показал, что практически до середины 1918 года негласная работа ничем не регламентировалась и проводилась на основе «революционного сознания». Что в свою очередь могло являться достаточно субъективной оценкой.

Уже в ноябре 1917 года начинают формироваться аппарат НКВД –

⁷ Там же.

Комиссариата внутренних дел. 5 октября 1918 года вступает в силу положение «Об организации Отдела уголовного розыска». В данном положении регулировались вопросы охраны революционного порядка и борьбы с бандитизмом. Было создано Центральное управление уголовного розыска, а также утверждена Инструкция по уголовному розыску. Ввиду добровольности службы в милиции она была слабоуправляема, поэтому в 1920 году III Всероссийским съездом заведующих отделами управления исполкомов в Общей резолюции по милиции совершил переход к «милиционной повинности», системе отдачи приказов⁸.

В 1922 году образовано Государственное политическое управление при НКВД РСФСР. В 1923 году создано Объединенное государственное политическое управление при СНК СССР. Что являлось разделением политического от общеуголовного розыска. При этом органы политического розыска имели более сложную структуру. В 1941 году НКВД преобразовывается в Министерство внутренних дел СССР, а милиция вместе с уголовным розыском перешли в ведение Министерства государственной безопасности. 13 марта 1954 года создан Комитет государственной безопасности.

Значимым событием в развитии регулирования оперативно-розыскной деятельности стало утверждение положения «О прокурорском надзоре», где расширены права прокуратуры по надзору за органами, осуществляющими ОРД.

Следующее изменение структуры оперативно-розыскной деятельности произошло в начале 1980-х годов, когда была образована профилактическая служба правонарушений, целью которой было предотвращение совершения преступлений на основе выявления их причин и условий для совершения, склонных к противоправным деяниям лиц и

⁸ Зуев С.В. Основы оперативно-розыскной деятельности: учебное пособие для вузов. М., 2020. 191 с.

воздействию на них. К тому же, в 1977 году создана инспекция по делам несовершеннолетних. В 1991 году создана оперативная служба противодействия незаконному обороту наркотиков.

16 ноября 1991 года президентом подписан указ о преобразовании КГБ РСФСР в Агентство Федеральной безопасности РСФСР. Вскоре образовано Министерство безопасности РФ. В 1992 году создано Главное управление по организованной преступности, главное управление по экономическим преступлениям МВД России. 13 марта 1992 года принят закон «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации». В законе определены основы организации ОРД, органы, осуществляющие этот вид деятельности. 12 августа 1995 года принят Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности», которым оперативно-розыскная деятельность регулируется и на сегодняшний день. Данный закон основан на положениях Конституции РФ.

Резюмируя вышеизложенное, следует заметить, что регулирование оперативно-розыскной деятельности на всех этапах своего развития имело некоторые пробелы, что нередко приводило к нарушению прав и законных интересов человека. Недостатки часто заключались в недостаточности правовой регламентации данной деятельности, не четко определенных обязанностях должностных лиц, недостаточном разграничении компетенции правоохранительных органов. Так, не сразу были разделены сыск и следствие, политический и общеуголовный сыск.

Также к недостаткам возможно отнести то, что указанный вид деятельности зачастую регулировался согласно идеологии, существовавшей в определенный исторический период, что могло влиять и на характер и способы проводимых мероприятий, использования их результатов. Но в то же время, нельзя не отметить, что данный вид деятельности проходил много исторических этапов, на которых претерпевал значительные изменения. Множество раз происходило реформирование ор-

ганов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, издавались новые нормативно-правовые акты, охватывающие все большие ее объемы. В этом можно проследить непрекращающиеся способы оптимизации указанной деятельности, указывающие на осознание её важности и незаменимости в борьбе с преступностью и защите государства от внутренних и внешних угроз.

**ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО СТАТУСА ВОЕННОГО
ГУБЕРНАТОРА НА ДАЛЬНЕМ ВОСТОКЕ РОССИИ ВО ВТОРОЙ
ПОЛОВИНЕ XIX В. (НА ПРИМЕРЕ ГУБЕРНАТОРА АМУРСКОЙ
ОБЛАСТИ)**

Умрихин А.В., доцент, к.ист.н.

Амурский государственный университет, Благовещенск

**FEATURES OF THE LEGAL STATUS OF THE MILITARY
GOVERNOR IN THE FAR EAST OF RUSSIA IN THE SECOND
HALF OF THE XIX CENTURY (ON THE EXAMPLE OF THE
GOVERNOR OF THE AMUR REGION)**

Umrikhin A.V., Candidate of Historical Sciences, Associate Professor
Amur State University, Blagoveshchensk.

DOI: 10.22250/LSR.2021.21

Государственное управление Амурской областью было организовано в соответствии с «Положением» об управлении областью и штатом этого управления, прилагавшимися к указу императора от 8 декабря 1858 г. и определявшими основные структурные подразделения административных органов в области, а также полномочия должностных лиц, их возглавляющих. «Положение об управлении Амурской областью» подразделяло это самое управление на главное и местное. Главное управление должен был осуществлять генерал - губернатор Восточной Сибири. Местное управление было возложено на военного губернатора области, вершившего дела как по гражданской, так и по военной части. Помогать губернатору в руководстве расквартированными в области войсками (как регулярными, так и казачьими) призвано было особое военное управление. Делопроизводством по гражданским делам ведала гражданская канцелярия, главным же административным органом в области являлась канцелярия военного губернатора. Во главе канцелярии стоял правитель, имевший двух помощников, причем один из помощников заведовал казначейской частью. При канцелярии состо-

*Особенности правового статуса военного губернатора на
Дальнем Востоке России во второй половине XIX в.
(на примере губернатора Амурской области)*

яли также два чиновника особых поручений. Один из чиновников выполнял и обязанности областного землемера. Приграничное положение области обусловило включение в штат канцелярии двух переводчиков с монгольского и маньчжурского языков.

Таким образом, в соответствии с предложениями генерал - губернатора Н. Н. Муравьева, управление Амурской областью действительно создавалось «в самом скромном составе», что объяснялось незначительной численностью ее населения и фактическим отсутствием сколько-нибудь развитых сельского хозяйства и промышленности. В Петербурге считали, что Амурской области необходимо решительное, оперативное и сильное руководство. Фигурой, осуществлявшей данное руководство, и стал военный губернатор области, сосредоточивший в своих руках всю полноту как гражданской, так и военной власти.

Военный губернатор был призван заменить собой все коллегиальные учреждения местного управления, существовавшие в других губерниях и областях как центральной России, так и Сибири. В разделе о правах и обязанностях военного губернатора «Положения об управлении Амурской области» прямо указывалось: «Военный губернатор по управлению областью соединяет в лице своем определенные «Учреждением Сибирским» права и обязанности сибирских губернаторов, губернских советов и всех прочих губернских учреждений»¹. По отношению к регулярным войскам, находящимся в области, военный губернатор был наделен правами начальника дивизии, а к казачьим - правами наказного атамана. По «военно-судным» делам он располагал правами командира корпуса, входящего в состав армии. Военный губернатор должен был избираться из военных генералов и определяться в должность или увольняться императорским указом Сенату и «Высо-

¹ РГИА ДВ. Ф. 704. Оп. 1 Д. 1. Л. 35

чайшим» приказом по военному ведомству.

На примере полномочий военного губернатора Амурской области вполне возможно представить типичный образ губернатора областей Дальнего Востока, поскольку их компетенция и структура властных прав были весьма схожи и различались лишь незначительно, исходя из особенностей управляемых ими областей. Анализ «Учреждения по управлению сибирских губерний и областей» и «Положения об управлении Амурской области» относительно властных прерогатив военного губернатора позволяет уверенно констатировать многообразие, сложность и разнородность возложенных на него прав и обязанностей. Военный губернатор являлся и представителем высшей правительственной власти, и - местным представителем Министерства внутренних дел - а значит, ведал полицией во вверенной ему области. Губернатору поручались и чисто административные задачи, выходящие за пределы интересов МВД.

Власть военного губернатора нельзя определить лишь как высшую политическую и надзирающую в области. Губернатор не только следил за соблюдением государственных интересов и осуществлял общий административный надзор, но и действительно управлял областью. Будучи представителем высшей правительственной власти, военный губернатор фактически куда в большей степени являлся административным лицом министерства внутренних дел в области. Но статья 36 «Положения об управлении Амурской области» от 1858 г. указывает: «Военный губернатор в пределах гражданского управления непосредственно подчиняется как генерал - губернатору, так и Совету Главного Управления Восточной Сибири, а в прочих предметах вверенного ему управления он подчиняется непосредственно генерал - губернатору. По делам, превышающим пределы установленной для губернатора власти, он получает от генерал - губернатора или через генерал - губернатора

*Особенности правового статуса военного губернатора на
Дальнем Востоке России во второй половине XIX в.
(на примере губернатора Амурской области)*

все распоряжения и разрешения, зависящие от власти Главного Управления» . Закон возлагал на военного губернатора обязанность участвовать в деятельности практически всех более или менее значимых учреждений области. Являясь представителем высшей правительственной власти в области, губернатор по закону был « блюстителем неприкосновенности прав самодержавия, пользы государства и повсеместного точного исполнения законов, уставов, высочайших повелений, указов Правительствующего Сената и предписаний непосредственного начальства»² . В этой связи на губернаторе лежала очень важная функция по контролю за тем, чтобы все веления правительства и распоряжения вышестоящей власти были доведены до сведения всех лиц и присутственных мест, к которым они относятся, иными словами, губернатор обязан был как тогда говорили « осуществлять попечение об обнародовании законов» .

У губернатора, как представителя высшей правительственной власти в области, сосредоточивались полномочия по осуществлению местного надзора за всеми должностными лицами и учреждениями гражданского управления. Губернатор стоял во главе иерархии всех должностных лиц области, какое бы положение они ни занимали и к какому бы ведомству ни принадлежали. « Все служащие в губерниях и областях лица, - говорится в статье 292 «Общего Учреждения Губернского управления», - даже не подчиненные в служебном отношении губернатору, несмотря на сравнительное их по классу должности или чину старшинство или на особый характер службы, иногда совершенно независимой от влияния административной власти, в случае их вызова или приглашения губернатором, обязаны немедленно подчиниться его законным требованиям и оказать ему должное уважение, на которое

² Свод законов Российской империи (далее- Свод законов). Спб., 1875. Т. II. С. 134.

он, как представитель высшей в губернии или области власти, имеет неотъемлемое право»³.

Надзор военного губернатора за учреждениями области выражался прежде всего в том, что губернатор в случае замеченных злоупотреблений и беспорядков обязан был приложить все усилия для их устранения и привлечь виновных к ответственности или донести о нарушении непосредственному своему начальству. В «Положении об управлении Амурской области» прямо указывалось, что и правитель канцелярии, его помощник, окружной судья, и стряпчий, полицмейстер и чиновники особых поручений «определяются и увольняются со службы военным губернатором с утверждения генерал - губернатора, но прочие же чиновники и канцелярские служащие, равно инородческие и сельские начальники, утверждаются самим военным губернатором»⁴. Военный губернатор имел право, согласуясь с «Уложением о наказаниях уголовных и исправительных» (базовый источник уголовного законодательства России этого периода) и «Общим Учреждением губернского управления», налагать на чиновников области за служебные проступки разного рода взыскания в форме замечания, выговора или даже ареста. Равным образом он имел право удалять провинившихся от должности или смещать на низшие «если они на основании сего положения определяются и увольняются со службы собственной его властью без утверждения высшего начальства». В случае по настоящему серьезных проступков дела о них должны были быть представлены генерал - губернатору Восточной Сибири, который после рассмотрения подобных дел в Совете Главного Управления определял меру взыскания с виновных в пределах предоставленной ему власти или же отсылал дело в Иркутский губернский суд. Только с разре-

³ Свод законов... Спб., 1875. Т. II. С. 211.

⁴ РГИА ДВ. Ф. 704. Оп. 1. Д. 1. Л. 23

*Особенности правового статуса военного губернатора на
Дальнем Востоке России во второй половине XIX в.
(на примере губернатора Амурской области)*

шения военного губернатора служащему предоставлялся отпуск на шесть месяцев с сохранением жалования и на один год с сохранением должности без жалования, если чиновник отъезжал в отпуск далее 1500 верст от места службы. В случае ревностной и непорочной службы чиновника военный губернатор мог внести на имя генерал - губернатора представление о наградах по всем частям своего управления. Дальнейшее движение этих представлений зависело от генерал - губернатора.

Следующей важной отраслью попечения военного губернатора являлось соблюдение спокойствия и безопасности в области, то есть функция полицейской власти. Губернатор был обязан заботиться об охране политической безопасности. В этой связи на него возлагались функции наблюдения за лицами, отданными под надзор полиции, а также за тем, «чтобы нигде и ни под каким предлогом не учреждались противозаконные общества». Поэтому губернатору было поручено своей властью закрывать собрания различных частных обществ, клубов и артелей в случае обнаружения в их деятельности чего - либо противного государственному порядку, общественной безопасности и нравственности, хотя по причине чрезвычайной малочисленности населения в регионе в начальный период его активного освоения и обустройства данная проблема не являлась первостепенной по важности в повестке дня деятельности военного губернатора. Губернатор призван был принимать безотлагательные меры к восстановлению спокойствия в случае возникновения беспорядков и неповиновений законной власти в среде как сельских, так и городских обывателей. Губернатор имел надзор и за печатным словом, выдавая разрешения на открытие в области типографий и литографий. Личная и имущественная безопасность подданных Российской империи тоже не исключалась из поля зрения губернаторских забот. Закон прямо указывает, что в случае появления разбойни-

чьих шаек, «скопищ воров, дезертиров или иных беглых бродяг», в случае недейственности обычных полицейских мер губернатор обязан был принять меры более сильного воздействия для установления порядка и спокойствия»⁵.

Особой отраслью контроля для губернатора был надзор за иностранцами, проживающими в области, и выразившийся в наблюдении за тем, «чтобы виды, по коим они живут, были всегда в надлежащем порядке». Для приграничной Амурской области это было особенно актуально. Если присовокупить ко всему вышесказанному, что на губернаторе к тому же лежали обязанности попечения «по народному продовольствию», развитию местной торговли и промышленности, по развитию пожарного дела, здравоохранения, вопросы благотворительности, то вырисовывается фигура настоящего «единодержавного» хозяина области, сосредоточившего в своих руках все нити управления, принимающего решения практически по любым более или менее важным вопросам жизнедеятельности вверенного ему региона.

Для приведения в исполнение распоряжений военного губернатора, касавшихся преимущественно сферы гражданского управления, при нем существовала канцелярия. Но на первых порах канцелярия выступала в качестве исключительно исполнительного органа, лишенного какой-либо самостоятельной власти и инициативы⁶.

Центральное положение военного губернатора области определялось вышестоящим начальством и хорошо им осознавалось. Генерал-губернатор Восточной Сибири должен был, согласно «Положению об управлении Амурской области» снабдить военного губернатора инструкцией, «определявшей предметы, кои должны подлежать особой заботливости и попечению губернатора, а также круг действий губер-

⁵ Свод законов.... Спб., 1875. Т. II. С. 230.

⁶ РГИА ДВ. Ф. 704. Оп. 1. Д. 376. ЛЛ. 101 - 106.

*Особенности правового статуса военного губернатора на
Дальнем Востоке России во второй половине XIX в.
(на примере губернатора Амурской области)*

натора по охранению границ и пограничным сношениям». И уже в конце февраля 1859 г. генерал-губернатор Восточной Сибири Н. Н. Муравьев - Амурский послал военному губернатору Амурской области Н. В. Буссе свои рекомендации. В рекомендациях подчеркивалось, что губернатору необходимо преимущественно заботиться: « о надлежащем во всех отношениях развитии благосостояния вверенного ему края и народонаселения, о правильном распределении земель области между вновь переселяющимися туда обывателями, не допуская монополии и каких - либо преимуществ между сословиями в поземельном пользовании, которое допускается в равной степени для всех свободных состояний, не исключая и чиновников, на общих и для всех равноустановленных правилах, заботиться о развитии торговой и промышленной деятельности в крае, принимать полезные для того меры. Покровительствовать плаванию как купеческих, так и казенных судов и поощрять судостроение...»⁷. Главный акцент в своем послании Н. Н. Муравьев - Амурский сделал на проблеме взаимоотношений с соседней Цинской империей, настоятельно рекомендуя заботиться об упрочении взаимного согласия и дружбы между властями и жителями обоих государств, поддерживая достоинство и влияние русского правительства в Маньчжурии. Для этого рекомендовалось поддерживать постоянные сношения с соседями, в первую очередь с губернатором города Айгунта, а в случае потребности «возможно обращаться к Дзянданькуню (командующий войсками в китайском Приамурье), который находился в городе Цицикар. Генерал - губернатор отметил, что подробные указания как в отношении охранения границы империи, так и по существу сношений с пограничными властями Китая, будут передаваться военному губернатору постепенно, так как « могут иметь характер только временный по

⁷ РГИА ДВ. Ф. 704. Оп. 1. Д. 1. Л. 23.

обстоятельствам, ввиду обширнейших наших отношений с Китайской империей, не всегда постоянных».

Однако это непостоянство не помешало включить в строку расходов военного губернатора по штату управления области сумму в 1000 рублей в год «на угощение и прием маньчжуров и другие экстраординарные расходы».

Военный губернатор обязывался ежегодно предоставлять всеобъемлющий отчет о состоянии дел в его области на имя самого императора, а копию отчета - в МВД и канцелярию Сибирского комитета.

Военный губернатор в областях Дальнего Востока являлся высшим должностным лицом местного управления, наделялся обширнейшим кругом властных прерогатив. От его действий зависело успешное функционирование всех административных учреждений в области, да и вообще всестороннее положение дел в последней.

**СОЗДАНИЕ СЛЕДСТВЕННЫХ ПОДРАЗДЕЛЕНИЙ ВО
ГЛАВЕ СО СЛЕДСТВЕННЫМ ОТДЕЛОМ ГЛАВНОГО
УПРАВЛЕНИЯ МИЛИЦИИ МВД СССР**

Чаниева М.М., магистрант

Научный руководитель: А.Ю. Альбеева, кандидат юридических наук,
доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

**CREATION OF INVESTIGATIVE UNITS HEADED BY THE
INVESTIGATION DEPARTMENT OF THE MAIN POLICE
DEPARTMENT OF THE USSR MINISTRY OF INTERNAL AFFAIRS**

Chanieva M.M., master student

Scientific adviser: A.Y. Albeeva, Candidate of Juridical Sciences, Associate
Professor

Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.22

В период нахождения следственных органов в системе юстиции ведомственные органы задумывались о передаче их в прокуратуру. На совещаниях 1923-1924 годов данный вопрос поднимался множество раз. Юридические издания тех времен также активно обсуждали возможный переход следственных подразделений в систему прокуратуры.

Народный комиссариат юстиции РСФСР, наоборот, считал подобные идеи ошибочными. Руководство решило сохранить прежний порядок и в итоге ничего не изменилось. Стоит учитывать тот факт, что прокуратуры республик в то время входили в состав Наркомата РСФСР и мнение представителей прокурорской системы также повлияло на исход.

Согласно Постановлению ВЦИК и СНК РСФСР от 3 сентября 1928¹ года такие понятия как «народный следователь» и остальные, относящиеся к системе юстиции, были исключены из Положения о судо-

¹ Постановление ВЦИК, СНК РСФСР от 03.09.1928 «Об изменении Положения о Судостроительстве Р.С.Ф.С.Р.» // Собр. Узак. 1923. № 54. Ст. 530.

устройстве РСФСР. В соответствии с указанным документом следователи перешли в подчинение органов прокуратуры.

Следующий документ, а именно Постановление СНК СССР от 5 ноября 1936 года² помимо 12 дополнительных отделов ввел новый – Следственный отдел. Следственные органы с этого момента официально перешли в систему прокуратуры.

Исходя из этого, следствие в судебной системе, находившейся в период формирования советской власти с ветвью собственных подразделений и должностей, перестало существовать. Следователи перешли в систему прокуратуры и вели деятельность от ее лица.

Состояние моделей управления и разделения в следственном аппарате значительно изменилось уже к 1930 году. Следственные подразделения, способные функционировать самостоятельно без чьего-либо руководства, к концу 1930-х годов были отданы под покровительство милиции, а также органам государственной безопасности. В то время данные структуры находились в непосредственном подчинении Наркомата внутренних дел.

Согласно Приказу НКВД СССР от 22 декабря 1938 года³ в составе Наркомата была введена новая единица – следственная часть. Уже следующей осенью 1939 года она вновь подверглась преобразованию, в результате которого была разделена на две следственные части: Главное экономическое управление и Главное управление государственной безопасности.

На становление института предварительного следствия значительно повлияла и историческая обстановка: в годы Великой отечественной войны сфера следствия расширилась в военном направлении.

² Постановление СНК СССР от 05.11.1936 N 1961 «О структуре Прокуратуры Союза ССР» // «СЗ СССР». 1936. № 59. Ст. 450.

³ Приказ НКВД СССР № 00813 «Об образовании следственной части НКВД СССР» // Эхо Большого террора: сб. документов 3 т. М.: Пробел-2000, 2018. Т. 3. Чекисты Сталина в тисках «социалистической законности». Эго-документы 1938-1941 гг.

Многие процессуальные действия в силу обстоятельств были либо упразднены, либо упрощены. Эта особенность прослеживалась именно в годы войны.

Не смотря на то, что теоретически следственная структура, принадлежавшая прокуратуре и ведомственным органам должна была выполнять основную работу следствия, на самом же деле все сложилось не так, как было задумано. Правом ведения предварительного следствия наделялись органы прокуратуры и органы государственной безопасности. Но не смотря на это большой процент дел расследовался органами милиции. Работа по уголовным делам в большинстве своем велась именно там. Таким образом, следственный аппарат нуждался в новой реформе. Практика показывала, что органы уголовного розыска милиции не справлялись с большим количеством дел, и качество расследуемых дел было на низком уровне.

В период следующего десятилетия и вплоть до 1953 года НКВД претерпел ряд серьезных изменений в своей структуре. Теперь он был преобразован в Министерство внутренних дел. Сам же следственный аппарат в этой системе оставался прежним по своему составу. К нему добавили только один дополнительный орган – очередная следственная часть, но уже по особо важным делам.

Исторически сложилось, что в главном управлении контрразведки, известном как «Смерш», весной 1943 года появилась следственная система. Таким образом, следствие вновь раскалывалось на подразделения. Теперь «Смерш» включал в себя несколько следственных отделов, а именно: Следственный отдел контрразведки армии, фронтовых управлений и, несомненно, Следственный отдел главного управления. Наряду с остальными отделами, фронтовое управление и главное управление имели свои номерные обозначения: 4 и 6 отдел соответственно.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что

следственный аппарат за весь этот период преобразования и выхода из судебной системы, продолжил свое существование. Сначала следствие получило свое развитие в рамках прокурорской системы. Далее оно перешло под руководство Министерства внутренних дел. Там аппарат развивался и расширялся, появлялись новые отделы и подразделения.

Таким образом, данный институт требовал совершенствования. Необходимо было проводить новую реформу для урегулирования проблем, связанных с разграничением полномочий предварительного следствия.

Так, Президиум Верховного Совета СССР 6 апреля 1963 года издал Указ «О предоставлении права производства предварительного следствия органам охраны общественного порядка»⁴. Следующий акт ввел порядок проведения следственных мероприятий, а именно предварительного следствия органами, которые поддерживали общественный порядок. Этот орган по вышеуказанным полномочиям был уравнен с органами прокуратуры и органами государственной безопасности страны.

По данному указу в министерство охраны общественного порядка вновь была введена следственная структура. Соответственно, Президиум в тот период не нашел другого пути решения проблемы и постановил вернуться в МООП.

Была разграничена подследственность дел следователей различных структур. В прокуратуре следователи рассматривали дела, связанные с должностными преступлениями, преступлениями против правосудия, также убийство, преступления против несовершеннолетних лиц, изнасилование и, так называемые, хозяйственные преступления.

Органами внутренних дел, в отличие от органов прокуратуры, был

⁴ Указ Президиума ВС СССР от 06.04.1963 N 1237-VI «О предоставлении права производства предварительного следствия органам охраны общественного порядка» // Ведомости Верховного Совета СССР. 1963. № 16. Ст. 181.

отведен широкий круг общеуголовных преступных деяний. Именно таким образом и были разграничены полномочия этих структур.

Что же касается органов военной прокуратуры и органов государственной безопасности, их вышеуказанный документ не затрагивал. Из этого следует, что реформа определила круг полномочий указанных структур в области предварительного следствия.

Вопрос с полномочиями милиции в следственном процессе был также урегулирован. По множеству преступлений данный орган проводил дознание. Иначе говоря, данное полномочие осталось в ведении милиции.

Исходя из этого, можно сделать вывод, что предпринимались попытки решения проблемы с объемом уголовных дел, расследуемых органами милиции. В тот период предварительное следствие больше не было связано с органами юстиции. Теперь аппарат располагался в нескольких структурах. За этот период полномочия следствия менялись чаще, чем раньше. Когда выяснялось, что система работает неисправно, проводились реформы для устранения ошибок.

В дальнейшем следственный аппарат также претерпевал свои изменения. Но не смотря на это, он нуждался в такой реформе, которая бы отделила его от других структур. Это произойдет значительно позже, а пока предварительное следствие перешло в Министерство охраны общественного порядка.

НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ СТАНОВЛЕНИЯ ВЕЩНОГО ПРАВА НА РУСИ IX-X ВЕКА

Шагжиев А.С., магистрант

Научный руководитель: Умрихин А.В., кандидат исторических наук, доцент

Амурский государственный университет, Благовещенск

SOME FEATURES OF BECOMING THE LAW OF THINGS IN THE RUSSIA IX-th and X-th CENTURYS

Shagzhiev A.S., master student

Scientific adviser: Umrikhin A.V., Candidate of Historical Sciences, Associate Professor

Amur State University, Blagoveschensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.23

Современное понимание вещного права весьма далеко от наивного понятия права на вещь в самом начале становления института собственности российского гражданского права. На рубеже образования Киевской Руси в IX в. право собственности было унаследовано из древних времен родоплеменного строя. Ныне не существенное разделение на движимое и недвижимое имущество, ранее имело огромное значение. Первобытное кочевое состояние наших предков определяло быт, обычаи и традиции, т.е. будущие источники права. Таким образом ценностью обладали именно те вещи, которые можно было взять с собой как непосредственно, например оружие, одежда, деньги так и транспортировать обозом, например скот, палатка (дом), челядь, продукты и т.д. Недвижимое же имущество, такое как земля и прочно с ней связанные постройки, не были объектом гражданского оборота. В самом деле, для племени постоянно меняющего стоянку не имеет значения окружающая обстановка как в силу своей изменчивости, так и в отсутствие необходимости или же чрезвычайной трудоемкости охраны территории. Из-за такого, достаточно определенного, функционального разделения дви-

жимых и недвижимых вещей наблюдается перекося в правовом регулировании. То есть движимым имуществом можно было владеть, пользоваться и распоряжаться, в то время как недвижимое было в неопределенном статусе.

Однако как только люди начинают вести оседлый образ жизни, то отдельные участки земли предназначенные для возделывания сельскохозяйственной продукции сразу же начинают представлять ценность, а следовательно становятся объектом для правового регулирования. Это достаточно специфичная черта развития института собственности, ведь земли которые не были заняты под пашню, такие как луга и пастбища, леса и воды все еще не имели определенного правового статуса. Таким образом, можно заключить, что для русских людей не сама земля как территория являлась богатством, а только лишь затраченный труд. Действительно, недостатка в территории у наших предков - древних славян, не было. Каждый имел право облагородить себе заимку в лесу, но нужно было приложить немало усилий для освобождения земли от деревьев, пней, кочек, камней и прочих помех для распахивания. Однако освобожденная земля была недостаточно плодородной для ежегодного использования. Два-три года и урожай на таком участке становился бедным. Сейчас мы бы сказали что продолжать использовать указанный участок стало делом убыточным и поэтому в те времена люди вынуждены были переходить на другой участок. Возможно из-за такого образа хозяйствования, славяне, понимая временные рамки владения участком, впрочем как и ограниченное время существования движимого имущества до момента уничтожения, не выделяли такую правовую категорию как собственность, но заменяли её описательными выражениями продолжительности права, например "впрок" или "навек"¹. Много веков

¹ *Владимирский-Буданов М. Ф.* Обзор истории русского права. М.: Издательский дом «Территория будущего», 2005. С. 509.

существовавшая сельская поземельная община русского народа с периодическим переделом земли и выборным старшиною, представляя собою наследие глубокой древности, является доказательством того, что «русская земля есть изначально наименее патриархальная и наиболее общинная земля». Такая форма коллективной собственности объясняется и климатическими условиями, особенно в северных районах. Выжить одному хозяйству было невозможно.

Любопытным является еще и тот факт, что утерянная движимая вещь не могла быть присвоена другим человеком в случае находки. Человек нашедший чужую вещь обязан был вернуть её собственнику. При этом если находка была в розыске и намеренно утаивалась, то за этот полагалось наказание, а нашедший считался вором. Вопрос о том, как отыскать собственника вещи решался исходя из имеющихся в то время способов распространения информации. В данном случае о находке необходимо было оповестить устно всех окружающих, так называемую "околицу". В самом деле, заезжие люди в какую-нибудь деревню были редкостью, а значит найденная вещь вероятнее всего принадлежит кому-то из соседей. Однако если по прошествии некоторого времени, примерно 3 дня, хозяин не объявлялся, то вещь передавалась на княжеский двор, а нашедший получал за неё плату, называемую "переем". Таким образом, можно сделать вывод о том, что древнерусское право не признавало такой способ перехода права собственности как находка. Причина такого отрицания заключается в том, что человек нашедший вещь не приложил никакого труда для розыска вещи и тем более её создания. При этом не было никакой разницы была ли вещь утеряна хозяином или же вещь осталась бесхозной, например вследствие гибели владельца. Даже клад должен был быть передан государству, так как на него у нашедшего не было никакого права. Напротив, если не собственник, причинил вред вещи, то у него возникала обязан-

ность возмещения стоимости испорченной вещи. Такое отношение к вещам свидетельствует с одной стороны о тщательной охране права собственности на движимые вещи, а с другой ограничивает гражданский оборот. Впоследствии для устранения этих ограничений будет сформирован институт исковой давности.

Следующей особенностью развития вещного права на Руси было развитое право наследования. Вещное право тесно связано с правом наследования, так как это является объективной необходимостью в процессе смены владельца как одного из возможных состояний в течении существования вещи как таковой. Развитость данного права обусловлена правом всего коллектива древней общины на какую то часть имущества и осуществлялось на основе обычного права. Так, ранее всего индивидуализировалось право наследования на движимые вещи. Возникло деление наследственной массы на доли: часть — коллективу, часть — семье, часть — по усмотрению самого лица. Так же имела важное значение социальная принадлежность субъектов при наследовании. Таким образом сыновья смердов могли наследовать имущество, а дочери нет. При отсутствии сыновей, имущество считалось выморочным и поступало в пользу князя. Однако же дочери бояр и дружинников имели право наследования при отсутствии у них братьев. Общим правилом наследования по Русской Правде и при этом отличительной чертой русского права является одновременное наследование сыновей.

Принципиальная недопустимость женщин к наследованию не являлась в то время каким то средством ограничения прав личности. По древним обычаям того времени община не могла допустить изъятия из своего актива какого либо имущества, нажитое членами рода, а потому женщина вышедшая замуж за члена другого рода не могла забрать его с собой. Несоблюдение данного требования поставило бы всю общину в невыгодное или даже бедственное материальное положение, что в свою

очередь грозило вымиранием рода. В то же время мужчины занимались наиболее тяжелыми видами труда, обработкой и распашкой земли, а так же защитой территории от врагов. Это определяло главенствующую политическую и экономическую роль мужчин в роде, а следовательно и в праве собственности.

Наследование могло происходить как по завещанию так и по закону. Так, например, в одной из статей Русско-Византийского договора 911 года говорится: " Если кто из русинов умрет, не урядив своего имения, будучи на службе в Византии, а родственников там не имеет, то возвращается имущество близким родственникам на Русь. Если оставит завещание, то имущество идет тому, в пользу кого составлено завещание". Таким образом субъективная воля собственника является доминирующей при распоряжении своим имуществом, но не бесспорным.

Так же отличительной характеристикой становления вещного права на Руси, в отличии например от Древнего Рима², являлось отношение к рабам. Древнейшее русское понятие для обозначения раба – челядин во множественном числе – челядь. Термин встречается в старославянских церковных текстах и также используется в русско-византийских договорах десятого века³. То есть отношение к челядину было как к человеку с особым статусом. Он не был вещью, в отличии от статуса в классических рабовладельческих странах. Основной чертой рабства на Руси являлось его временность и заканчивалось оно преимущественно после выполнения определенного объема работ. Так как челядью главным образом становились военнопленные, то в указанном выше подходе к обращению с рабами усматриваются достаточно специфические черты. Первое это воспитательный момент. То есть человек живущий в общине, где к нему относятся гуманно, где его кормят, поят

² *Ахметьянова, З.А.* Вещное право: учеб/ З.А. Ахметьянова. -М. : Статут, 2011 360 с.

³ *Вернадский Г.В.*: Киевская Русь. Издательство «ЛЕАН, Аграф», 1996 г. 448 с.

и одевают, предоставляют кров, но под постоянным наблюдением и повинностью выполнять некие работы находится как бы на перевоспитании. Он понимает и перенимает быт, нравы, ценности общества в котором он пребывает, духовно роднится с русскими людьми и русским миром. Второе это эффект пропаганды. После получения "волной" челядин отправлялся в родные края где становился источником иного мировоззрения. Гласно или негласно, он распространял информацию о Руси, обычаях, от том что узнал будучи в плену и тем самым оказывал влияние на взгляды окружающих его соплеменников. Возможно такой подход к отношению с пленными в России был одним из источников феномена мультикультурализма, что является темой отдельного обсуждения в научном сообществе. Однако факт заключается в том, что Киевская Русь благодаря или вопреки указанной особенности развития вещного права сменила общественно-экономическую формацию с первобытно-общинной на феодальную, минуя рабовладельческую.

Новообразованное государство Киевская Русь в 9-10 веках носило федеративный характер. Хотя входящие в него территории восточных племенных союзов славян пользовались широкой автономией и слабо связаны с центром, но они имели общие культуру и обычаи, которые выступили базисом для становления русской правовой системы. Уникальные черты развития, в частности вещного права, позволяют говорить о самобытности понимания и осуществления права, которому пришлось пройти долгий путь усовершенствований вплоть до нашего времени.

ЭВТАНАЗИЯ КАК ПРЕДЛОЖЕНИЕ В СОВЕРШЕНСТВОВАНИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Швец А.В. - кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права

Гайдук В. А. - студент юридического факультета

Амурский государственный университет, Благовещенск

EUTHANASIA AS A SUGGESTION FOR IMPROVEMENT LEGISLATION OF THE RUSSIAN FEDERATION

Shvets A. V. - Candidate of Legal Sciences (PhD in law), associate Professor of the Department of civil law

Gaiduk V. A. - Student of the Faculty of Law

Amur State University, Blagoveschensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.24

Многие часто задумывались, как страдающий близкий человек, например из-за рака последней стадии, получает невыносимую сильную боль и хочет получить облегчение, а абсолютно любые лекарственные средства уже не дают результата и лишь на небольшой промежуток времени гасит болевые ощущения и задумывались об эвтаназии, но для начала надо спросить, а что такое эвтаназия?

Под понятием эвтаназия понимается добровольное прекращение жизни по желанию самого человека, его ближайших, его родственников или организации, которая держит над ним попечительство, который страдает от невыносимых болей и недугов. На данный момент эвтаназия разрешена в Бельгии, Нидерландах, Голландии, Швейцарии в кантоне Цюрих, Люксембурге, Канаде, в некоторых штатах США, а именно Вашингтон, Вермонт, Джорджия и Орегон.

Проведение непосредственно самой процедуры эвтаназии происходит двумя способами: пассивной и активной. Пассивная эвтаназия происходит путем намеренного прекращения медицинской терапии. Активная эвтаназия предусматривала предоставление с согласия самого

клиента медицинских аппаратов медицинским работником, которые сокращают жизнь, но из-за неприятного вкуса яда, который мог вызывать рвоту вследствие чего действие яда могло оказаться слабым данный способ заменили на инъекцию.

Почему был поставлен вопрос о проведении эвтаназии именно в России, тут есть несколько причин:

1) По данным GLOBOCAN 2020, IARC (Международного Агентства по Исследованию Рака) Россия в 2020 году занимает 5-е место в мире по числу смертей онкологических больных. Число случаев в год: Китай – 3 002 899; Индия – 851 678; США – 612 390; Япония – 420 124; Россия – 312 122.

2) Уровень смертности от онкологических болезней, скорректированный на стандартизированный возрастной состав населения, ASR(W) на 100 000 человек у этих пяти стран составил: Китай – 177,7; Россия – 212,3; США – 303,2; Япония – 239,4; Индия - 87,5.

3) По кумулятивному риску (процент новорожденных, которые умрут от рака до достижения 75-летнего возраста): Китай – 21%; Россия – 24,6%; США – 34,1%; Япония 28,1%; Индия – 10,4%.

4) Ожидается, что глобальная заболеваемость раком составит 28,4 миллиона случаев в 2040 году, что на 47% выше, чем в 2020 году.¹

Вся выше предоставленная информация и цифры не отражают влияние коронавирусной инфекции, поскольку они основаны на экстраполяции данных о раке, собранных в предыдущие годы до пандемии.

Исходя из данной статистики можно сказать, что онкологические заболевания в России достаточно распространены вследствие чего вероятность достижения гражданином 3 и 4 стадии рака достаточно высока и эвтаназия, по нашему мнению, будет одним из способов облегчения

¹Статистика GLOBOCAN 2020, IARC [Электронный ресурс] URL:// <https://infogram.com/globocan-2020-1h9jbqg7xdr8v4g?live> (дата обращения: 10.03.2021).

страданий больного.

В Российских законах понятие эвтаназия нигде не зафиксировано, но в федеральном законе № 323 «Об основах охраны здоровья граждан Российской Федерации» в статье 45 прописано, что «Медицинским работникам запрещается осуществление эвтаназии, то есть ускорение по просьбе пациента его смерти какими-либо действиями (бездействием) или средствами, в том числе прекращение искусственных мероприятий по поддержанию жизни пациента»². Исходя из требований этой статьи данного закона можно заключить, что эвтаназия в России запрещена, но если задуматься, что было бы, если эвтаназия в России стала легальным способом прекратить жизнь тяжело больным людям?

В Федеральном законе № 323 «Об основах охраны здоровья граждан Российской Федерации» статья 45 отменяется и добавляется новая статья, содержащая примерный текст: «Медицинским работникам разрешается осуществление эвтаназии, то есть ускорение по просьбе пациента, который страдает тяжелым заболеванием неподдающимся лечению, его смерти какими-либо действиями (бездействием) или средствами, в том числе прекращение искусственных мероприятий по поддержанию жизни пациента с его непосредственного согласия, оформленного в письменной форме, или согласия, оформленного в письменной форме, его ближайших родственников, а также организацией, держащей над ним попечительство, если данный пациент находится в недееспособном состоянии».

Далее приняты соответствующие Федеральные законы, которые будут регулировать такие вопросы, как: кто может пройти данную процедуру, сам порядок процедуры эвтаназии и права и обязанности медицинских работников, которые будут проводить непосредственно проце-

²Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ (в ред. от 22.12.2020 № 438-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. № 48. Ст. 6724.

дуру эвтаназии и как действовать ближайшим родственникам и организации, держащей над гражданином попечительство, если он находится в недееспособном состоянии, и именуется они следующим образом:

1) Федеральный закон № 123 от 22.01.2019 года «Перечень заболеваний, по которым граждане Российской Федерации могут пройти процедуру эвтаназии в специализированных медицинских учреждениях в Российской Федерации»;

2) Федеральный закон № 124 от 23.01.2019 года «Порядок процедуры эвтаназии, проводимой в специализированных медицинских учреждениях в Российской Федерации»;

3) Федеральный закон № 125 от 24.01.2019 года «Основные права и обязанности медицинских работников, проводящие процедуру эвтаназии в Российской Федерации»;

4) Федеральный закон № 126 от 25.01.2019 года «Оказание процедуры эвтаназии недееспособному гражданину Российской Федерации путем обращения его ближайших родственников и организацией, держащей над ним попечительство».

В Федеральном законе № 123 от 22.01.2019 года «Перечень заболеваний, по которым граждане Российской Федерации могут пройти процедуру эвтаназии в специализированных медицинских учреждениях в Российской Федерации» перечислены следующие заболевания:

- 1) Различные формы рака на 3 и 4 стадиях развития;
- 2) Инвалидности, при которых человек испытывает невыносимую боль;
- 3) Несчастные случаи, при которых человек не может жить самостоятельно без искусственной системы жизнеобеспечения организма.

В Федеральном законе № 124 от 23.01.2019 года «Порядок процедуры эвтаназии, проводимой в специализированных медицинских учреждениях в Российской Федерации», содержатся определенные эта-

пы, при которых поставят определенный вопрос дать согласие на данную процедуру гражданину Российской Федерации или отказать в её проведении.

Сам порядок процедуры будет содержать следующие пункты:

1) Пациент, который страдает заболеваниями неподдающимися лечению, указанным соответствующим Федеральным законом самостоятельно, ближайшими родственниками или организацией, держащей над ним попечительство при нахождении его в недееспособном состоянии, пишет заявление об оказании процедуры эвтаназии. Заявление принимается в медицинском учреждении, где непосредственно находится сам пациент;

2) Заявление и медицинскую карту больного отправляют в специализированное медицинское учреждение занимающимся оказанием процедуры эвтаназии. При поступлении данных документов в учреждение оно отправляется в отделение по обработке заявлений об оказании процедуры эвтаназии, где оно должно быть рассмотрено не позднее 10 суток со дня его поступления в специализированное медицинское учреждение;

3) По завершению обработки заявления гражданина собирается специальная комиссия, которая будет решать вопрос оказывать данному пациенту процедуру эвтаназии или нет. Причиной отказа в проведении процедуры эвтаназии может послужить отсутствие гражданства Российской Федерации, недостоверность данных в заявлении или медицинской карте больного;

4) Если заявление об оказании процедуры одобряют, то в течении 2-х суток пациента отправляют в специализированное медицинское учреждение по оказанию процедуры эвтаназии, а именно в палату ожидания. По прибытию в данное учреждение гражданин Российской Федерации, его ближайшие родственники или организация, держащая над

ним попечительство подписывают документ о добровольном согласии проведения процедуры эвтаназии в этот момент гражданин его ближайшие родственники или организация, держащая над ним попечительство имеют право отказаться от данной процедуры, от подписания данного согласия в течении суток с момента его подписания ещё в данном документе присутствует графа, в которой гражданин или его ближайшие родственники могут отсрочить процедуру проведения эвтаназии, но не больше чем на 5 суток. Также если у гражданина в течении проверки выявят патологию, которая ни разу не была изучена медициной, гражданину, ближайшим родственникам или организации, держащей над ним попечительство при нахождении его в недееспособном состоянии, предлагают в письменной форме завещать тело данного гражданина науке. Ближайшие родственники или организация, держащая над данным гражданином попечительство, имеют право расторгнуть данное согласие в любой момент с момента его подписания до наступления передачи тела в учреждение, занимающегося изучением тел с патологиями, которые ни разу не были зафиксированы в медицине.

5) По истечению отсрочки процедуры проведения эвтаназии, если таковая имеется, гражданин проходит процедуру эвтаназии.

В Федеральном законе № 125 от 24.01.2019 года «Основные права и обязанности медицинских работников, проводящие процедуру эвтаназии в Российской Федерации», перечислены основные права и обязанности медицинских работников, которые оказывают процедуру эвтаназии.

Основные права медицинских работников при проведении процедуры эвтаназии:

1) Имеют право прекратить оказание процедуры эвтаназии при исключительных случаях: при отсутствии необходимых препаратов для оказания процедуры эвтаназии;

2) Имеют право отказать пациенту или его ближайшим родственникам в проведении процедуры эвтаназии в случае выявления незаконного нахождения данного пациента в специализированном медицинском учреждении по проведению эвтаназии, а также при выявлении у данного пациента аллергии на определенные компоненты инъекции, которые пациент заведомо скрыл;

3) Имеют право подать ходатайство с целью повторной проверки заявления и медицинской карты больного в случае усомнения в законном нахождении пациента в специализированном медицинском учреждении по проведению эвтаназии медицинскими работниками.

Основные обязанности медицинских работников при проведении процедуры эвтаназии:

1) Обязаны проводить эвтаназию только при добровольном согласии пациента или его ближайших родственников если данный пациент находится в недееспособном состоянии;

2) Обязаны проводить эвтаназию безболезненно;

3) Обязаны проверить на наличие у пациента аллергии на компоненты инъекции;

4) Обязаны сообщить пациенту или его ближайших родственников о возможных рисках при проведении процедуры эвтаназии.

Процедура эвтаназии будет проводиться на основе полиса обязательного медицинского страхования и это будет означать, что любой гражданин, страдающий заболеванием, не поддающимся лечению, может пройти процедуру эвтаназии абсолютно бесплатно.

Можно задаться вопросом, а что, если у больного будет отсутствовать полис обязательного медицинского страхования? То в этом случае гражданин будет вписан в очередь с такими же гражданами, у которых будет отсутствовать полис обязательного медицинского страхования.

Что в результате после всех принятых законов произойдет? Для начала откроются специализированные медицинские учреждения, которые будут заниматься исключительно процедурой эвтаназии вследствие этого появятся новые вакансии для граждан, имеющих медицинское образование, и появится такая профессия как эвтаназиолог, практически все граждане, страдающие тяжелыми заболеваниями, обретут покой и не будут страдать от сильных болей и также не будут страдать их родственники от того, как мучается их близкий человек.

Но также, несомненно, имеются и недостатки, а именно:

1) Ситуация, когда гражданин незаконно оказался в специализированном медицинском учреждении по проведению процедуры эвтаназии;

2) Может появиться много псевдобольных людей, которые имеют заболевание поддающееся лечению или вообще его не имеют, с целью свести счеты с жизнью имея суицидальные наклонности;

3) Медицинские работники могут по собственной халатности провести процедуру эвтаназии не безболезненно, в результате чего пациент получит сильную боль и мучения, тем самым данные работники подрывают репутацию самой процедуры эвтаназии в целом.

4) Появится много недовольных граждан, которые будут выступать о том, что эвтаназия - это законное убийство человека и аморальное действие со стороны государства, что является предметом постоянных дискуссий и научных споров.

Чтобы исключить данные недостатки нужно:

1) Ужесточить контроль за проверкой законного положения гражданина в специализированном учреждении по проведению процедуры эвтаназии путем продления решения специальной комиссии о даче согласия или отказа в проведении гражданину процедуры эвтаназии;

2) Повысить контроль проверки предоставленных заявлений и ме-

дицинских карт больных отделением по обработке заявлений об оказании процедуры эвтаназии путем увеличения срока проверки и подбору персонала;

3) Проверять медицинских сотрудников специализированного медицинского учреждения по проведению процедуры эвтаназии в их компетентности, а также проверять на наличие коррумпированного поведения.

4) Провести специальные репортажи об эвтаназии перечислить все её плюсы, провести агитацию через СМИ, а также используя наружную рекламу, посещать сотрудниками специальных медицинских учреждений школы с целью объяснить школьникам, что такое эвтаназия и для чего она проводится.

В заключении приведем мнения сторон по поводу процедуры эвтаназии, а именно те, кто её поддерживает, а также тех, кто против неё.

Начнем, пожалуй, со сторонников эвтаназии и их идеи.

«Милосердие» («последнее лекарство»)

Сторонники эвтаназии утверждают, что коль скоро медицина призвана облегчать страдания больных, то в тех случаях, когда анестезия уже не может помочь, умерщвление больного - это проявление милосердия, то «последнее лекарство», которое должно быть ему дано. Эвтаназия осмысливается здесь как «правильное лечение», направленное на устранение непереносимых болей.

Абсолютная автономия человека (страшная свобода Кириллова)

В основу этого аргумента заложено убеждение в ложности религиозного представления о том, что жизнь - это высший дар и что человек не вправе распоряжаться тем, что ему не принадлежит. Сторонники эвтаназии исходят из того, что право на жизнь, декларируемое совре-

менной цивилизацией, предполагает и право человека самому определять время своей смерти; врачи же обязаны обеспечить больному человеку реализацию этого права. Как отмечает И.В. Силуянова, «эвтаназия становится практически работающим принципом, если собственные ценности личности совпадают с такой ценностью современной цивилизации, как право на предельную самодетерминацию личности».

Отметим, что глубокий анализ трагичности этой веры в обезбоженность бытия дает Федор Михайлович Достоевский в романе «Бесы», где показывает, что даже простое отвержение мира высших ценностей, если подходить к этому всерьез, чревато безумием и гибелью. В «Бесах» Достоевский вскрывает диалектику подобного самоистребления на примере Кириллова - последовательного атеиста, желающего явить человечеству «самый полный пункт» своего своеволия. Для Кириллова проблема самоубийства сводится к проблеме власти. Если человек властен над собственной жизнью, над своим бытием, значит, он выше бытия. Условно говоря, он «онтологичнее» бытия. Но все вещи в мире в силу своей изменчивости и преходящести ниже бытия. Бытие - предельная глубина мироздания. Если кто-либо становится «сильнее» бытия, он получает статус «сверхчеловека», властного над самим бытием. Если Бога нет, то неотмирная свобода распоряжаться собственным бытием есть наивысшая власть и могущество. Если она есть у человека, то человек - бог. Доказать это означает освободить человечество. Кириллов убивает себя из любви к людям, ради того, чтобы они узнали, что они боги. «Я убиваю себя, чтобы показать непокорность и новую страшную свободу мою», - выкрикивает он Верховенскому, собираясь пустить себе пулю в лоб.

Как отмечал в одном из своих выступлений культуролог П. В. Резвых, ошибка Кириллова в том, что он придает понятию Бога слишком низкий онтологический статус. Богом нельзя стать («Да, я стану Богом»,

- заявляет Кириллов Верховенскому). Богу можно только приобщиться; любовь к Богу отворяет двери человеческого сердца для ответного действия благодати. Но быть Богом может только Сам Бог. Можно осуществить себя в Боге, нельзя осуществить себя Богом. Изначально жертвенный эксперимент Кириллова был обречен на провал.

Таким образом, данный аргумент сторонников эвтаназии обусловлен принятием исходного постулата об отсутствии Бога или иного высшего начала, дающего человеку жизнь.

«Альтруизм» (самопожертвование)

Сторонники эвтаназии обращают внимание на то, что просьба больного об ускорении смерти может быть вызвана альтруистической мотивацией. В этом случае больной считает, что он обязан перестать быть обузой для близких. У него не исчезает желание жить, но он преодолевает его, чтобы не обременять родственников и медперсонал заботами о нем самом. По формулировке И.В. Силуяновой, «забота о близких поглощает его индивидуальную волю к жизни»³.

Достойная смерть как право на комфорт

Для сторонников этого аргумента достоинство жизни определяется её качеством. Если жизнь не приносит наслаждений, если она сопровождается ощущением дискомфорта и это ощущение нарастает, такую жизнь нельзя считать достойной. Тем более нельзя считать достойным жизни мучительный процесс умирания. Поскольку такая жизнь не удовлетворяет запросы личности, она не имеет смысла и от нее следует избавиться. Гедонистическая жизненная установка редуцирует смысл жизни к переживанию удовольствий, а тем самым подвигает к самоубийству тех, для кого комфорт уже недостижим.

«Справедливость» (лишние люди)

³Силуянова И.В. Биоэтика в России: ценности и законы. М., 1997. С. 166.

Сторонники эвтаназии убеждены в том, что её легализация позволит сократить затраты на лечение безнадежных больных и направить эти средства на другие, более значимые для общества цели. Кроме того, ускоряя смерть терминальных больных, медицина сможет лучше обслуживать тех, у кого больше шансов на выздоровление. Таким образом, как полагают сторонники эвтаназии, её легализация позволит воплотить принцип справедливости.

В ситуации демографического кризиса - а европейский мир стремительно стареет - все большую популярность в массовом сознании получает идея решить проблему старения населения за счет добровольной эвтаназии стариков. И совсем неслучайно в Голландии, где последние три года эвтаназия не преследуется по закону, категорически против её легализации выступали общества инвалидов: для них было очевидно, что общество, которое из финансовых соображений готово ускорять смерть больных по их желанию, следующим шагом легализует принудительное умерщвление, а тогда первыми жертвами подобной справедливости станут именно они - инвалиды. Кроме того, европейцы помнят о том, что в XX веке в Европе принудительная эвтаназия уже была однажды легализована - в фашистской Германии - и не хотят повторения.

Евгеника (генетическая селекция)

В этом случае эвтаназия выступает средством евгеники. Приверженцы этого аргумента считают, что в целях улучшения генофонда нации и всего человечества вид *homo sapiens* следует подвергнуть генетической селекции, и как раз для гуманной выбраковки неполноценных экземпляров необходимо обеспечить им «легкую смерть». Именно эта логика подвигла фашистскую Германию осуществить, начиная с 1939 года, «Программу эвтаназии» по отношению к «жизненнонеполноценным» лицам. Как отмечают исследователи, разработанная нацистами практика эвтаназии стала первой политической программой эвтаназии,

которая была реализована. Согласно данным, которые мы находим в актах Нюрнбергского процесса, между 1939 и 1941 годами было уничтожено 70 тысяч жизней, определенных как «существования, лишённые жизненной ценности»⁴. Известны случаи, когда из германских детских домов на эвтаназию направляли подростков, страдавших энурезом. К сожалению, эти идеи не остались в прошлом. В наши дни некоторые авторы предлагают прибегать к эвтаназии для умерщвления новорожденных с тяжелыми патологиями.

Подводя итог этому обзору аргументов сторонников эвтаназии, отметим, что, несмотря на все различия, они сходятся в одном - в отрицании исключительности и трансцендентности человеческой личности, а когда отсутствует эта ценность, тесно связанная с утверждением существования личного Бога, произвол одного человека в отношении другого может либо осуществляться главой абсолютистского государства, либо быть связан с притязаниями индивидуализма. В законодательствах всех стран мира за малым исключением подобные идеи расцениваются как бесчеловечные, а действия, направленные на ускорение смерти больного, квалифицируются как преступные. Какими же аргументами руководствуются противники эвтаназии? Мы разбили эти аргументы на пять смысловых блоков, а именно деонтологический, медицинский, психологический, юридический и религиозный.

Теперь рассмотрим, что отстаивает медицина, используя прагматический подход.

1) Случаи самопроизвольного излечения (вероятностный характер науки)

Этот аргумент противников эвтаназии основан на данных статистики, согласно которым даже при терминальной болезни возможны

⁴Сгречча Э. Тамбоне В. Биоэтика. М., 2002. С. 347.

случаи самопроизвольного излечения или перехода в состояние стойкой ремиссии. В чем же причина этих непрогнозируемых улучшений состояния? В том, что медицинский диагноз и прогноз носят вероятностный характер.

Разберем этот аргумент подробнее. Как ставится диагноз? Исходя из того, что в наличии у врача есть:

- 1) данные анализов, медицинского осмотра, анамнеза;
- 2) медицинская квалификация (знания плюс опыт), врач моделирует картину болезни и оценивает перспективы выздоровления.

Очевидно, что, во-первых, при получении данных возможны погрешности, равно как и точность приборов всегда имеет свои пределы, во-вторых, в знаниях врача возможны изъяны, в-третьих, сам анализ и прогноз могут быть ошибочными. Согласно данным патанатомии, до 30% вскрытий показывают ошибочность диагноза и лечения, - или полную, что редко, или частичную, когда врач не учел какие-либо факторы, не зафиксировал сопутствующие заболевания и т.д.

Но даже если предположить, что и анализы, и диагноз, и прогноз - на высшем уровне, то и тогда их достоверность отнюдь не стопроцентна. Почему? Потому что научное знание описывает лишь часть реальности. И хотя сфера известного человеку постоянно расширяется, за её пределами остается бесконечное пространство непознанного, а следовательно, и не учитываемого при решении вопроса о том, в каком состоянии поступил больной и что ожидает его в будущем. Этим объясняются те случаи самоизлечения или перехода в состояние стойкой ремиссии, которые фиксируются даже среди пациентов со смертельными заболеваниями. Конечно, они составляют доли процента, но эти доли и есть та ниточка надежды, которую перерубает эвтаназия.

Коль скоро врач обязан использовать все средства для спасения жизни больного, то одним из них является само время. Пока больной

жив, есть надежда, что проявят себя те внутренние резервы организма, которые пока неизвестны науке, но могут сыграть свою роль в выздоровлении. Кроме того, может быть, выявлена ошибочность диагноза или все же удастся подобрать для больного подходящую ему методику лечения. Наконец, не исключено, что медицинская наука справится с данным заболеванием, появятся лекарства или подходы, до которых больному нужно просто дожить.

Печальной иллюстрацией того, почему недопустима поспешность в вопросах жизни и смерти, может служить хрестоматийный случай с врачом, который причинил «легкую смерть» своему сыну, заболевшему тяжелой формой дифтерии, а через день появилась сыворотка, позволяющая спасать таких больных.

2) Адаптационные возможности человека (из опыта военной медицины)

Этот аргумент противников эвтаназии говорит о том, что даже если качество жизни человека ухудшается, это не означает, что он не сможет адаптироваться и найти себя в новой жизненной ситуации. Как отмечает И.В. Силуянова, «практика военных врачей свидетельствует о способности человека приспособляться к жизни, несмотря на инвалидность (ампутация ног, рук). Адаптация и новое качество жизни, как правило, приводило большинство из них к негативной оценке своих прежних просьб к врачам об ускорении их смерти».

3) Угроза развитию медицины

Этот аргумент противников эвтаназии всецело прагматичен: легализация эвтаназии пресечет развитие медицинской науки. Дело в том, что мотор современной медицины - это реаниматология и смежные направления. Борьба за жизнь пациента всегда была одной из самых затратных сфер медицины. Сюда привлекаются огромные средства, но именно поэтому здесь и совершаются открытия. Если же врачам позво-

лят избавляться от трудных больных, если смерть получит статус «последнего лекарства», реанимация утратит смысл: умертвить больного гораздо дешевле, чем спасти его жизнь.⁵

А теперь ответьте на вопрос: кто заинтересован в свертывании финансирования реанимационных мероприятий? Ответ банален: страховые компании. Да, это они лоббировали закон об эвтаназии в Голландии. В результате даже хосписов в этой стране появилось всего 12. Для сравнения, в России их уже более 40.

Таким образом, легализация эвтаназии может привести к переориентации медицины, которая в этом случае превращается в отрасль смертеобеспечения. Принятие смерти как вида медицинского лечения может оказаться «мощным препятствием на пути медицинского прогресса».

Вся проведенная работа заключается в примере того, что было бы, если бы эвтаназию начали бы вводить в Российской Федерации и то, какие законы начали бы вводить в действие и какую бы политику начало проводить наше государство.

⁵За гранью эвтаназии: легко ли «легко умирать?» Альманах «Альфа и Омега» № 42, 43; 2005.

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В РЕКЛАМЕ

Юркова А.С., студентка 4 курса юридического факультета Амурского государственного университета

Научный руководитель: Малышок И.Г., старший преподаватель кафедры гражданского права юридического факультета
Амурский государственный университет, Благовещенск

USING THE OBJECTS OF INTELLECTUAL PROPERTY IN ADVERTISEMENT

Yurkova A.S., student

Scientific adviser: Malyshok I. G., Senior Lecture
Amur State University, Blagoveshchensk

DOI: 10.22250/LSR.2021.25

Право интеллектуальной собственности в современной России ещё находится на стадии становления: мы видим множество законодательных пробелов и практических проблем, хотя с каждым годом интеллектуальные права приобретают все большую важность, что непосредственно связано с развитием технологий, наук, различных информационно – телекоммуникационных сетей. На данный момент достаточно актуальным вопросом является регулирование прав интеллектуальной собственности в рекламе.

Изучив множество различных нормативно – правовых актов и судебную практику, мы пришли к выводу, что основными источниками регулирования данного рода отношений являются Гражданский Кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ), а именно его четвертая часть, а также ФЗ «О рекламе». Перейдем непосредственно к рассмотрению проблематики «рекламной интеллектуальной собственности».

Первая проблема заключается в следующем. Бывает сложно установить кому принадлежит право на рекламный объект и под какую категорию он подпадает (категирию авторских, смежных или иных ис-

ключительных прав). Обратимся к некоторым статьям ГК РФ. В статье 1226¹ сказано, что на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в некоторых случаях также личные неимущественные права и иные права. В статье 1255 говорится, что к авторскому праву относятся произведения науки, литературы и искусства, а статья 1259 непосредственно перечисляет нам объекты авторского права, которыми являются:

- литературные произведения;
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии и к другим наукам;

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496.

— производные произведения, то есть произведения, представляющие собой переработку другого произведения;

— составные произведения, то есть произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда².

Только с условием, что все вышеперечисленное будет являться рекламным объектом, рекламный продукт будет подпадать под категорию объектов авторского права. Однако под правовую охрану будет подпадать только само произведение. Детально проанализировав статью 1259, можно прийти к выводу, что произведение должно обладать следующими критериями:

1. Произведение всегда является результатом творческой деятельности, обладающей своей оригинальностью.

2. Произведение должно быть закреплено в объективной форме, например, в форме аудиозаписи, видеозаписи и в других формах, поскольку ГК РФ содержит сведения о том, что авторские права не имеют распространения на идеи, концепции и т.п.

Только при наличии в совокупности двух вышеперечисленных признаков реклама будет являться объектом авторского права и иметь соответствующую правовую охрану.

Наиболее часто встречающимися продуктами рекламы, обладающими после своего создания авторскими правами, являются следующие³:

1. Рекламные билборды (объекты дизайна).

2. Рекламные видеоролики и аудиоролики (в данном случае произведение сложное и каждая его часть будет иметь своего автора; по-

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496.

³ Квятковский А. В., Давыдов Р. Х. Интеллектуальная собственность в сфере рекламы: правовая охрана и использование // Молодой ученый. 2017. №9. С. 227-232.

этому обычно в договоре четко регламентируются права авторов и рекламодателя).

3. Рекламные статьи в различных изданиях.

4. Рекламная музыкальная продукция, слоганы.

Рассмотрим вторую проблему, которая заключается в использовании чужой интеллектуальной собственности в рекламе. Наиболее распространены следующие нарушения:

1. Несанкционированное пользование чужими произведениями.

2. Увеличение объема использования чужой интеллектуальной собственности, а также изменение способа данного использования без согласия автора.

3. Нарушение личных неимущественных прав автора (например, отсутствие указания имени автора).

Что же является причинами вышеуказанных нарушений? Во-первых, слабая правовая осведомленность профессионалов рекламной сферы и их беспечность; затем выделим, непосредственно, низкий уровень правовой грамотности; в-третьих, наличие пробелов в законодательстве, которые будут рассмотрены ниже.

Использование чужой интеллектуальной собственности должно подчиняться правилам, установленным 4 частью ГК РФ, а именно использование возможно только на основании договора с правообладателем.

Многие рекламщики ошибочно полагают, что к объекту авторского права относится исключительно целое произведение, однако согласно ст.1259 ГК РФ самостоятельные части произведения также являются объектами права.

Рассмотрим вопрос о гражданско – правовой ответственности. Основная проблема заключается в определении круга субъектов ответственности. В рекламных правоотношениях участвуют рекламопроиз-

водитель, рекламодатель и рекламораспространитель. В отношении первых двух субъектов вопросов не возникает, они несут ответственность на общих основаниях, предусмотренный ГК РФ. Но что делать с рекламораспространителем? В силу п. 6.1, ст.1252 ГК РФ в случае, если одно нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации совершено действиями нескольких лиц совместно, такие лица отвечают перед правообладателем солидарно⁴. Однако, если детально изучит ФЗ «О рекламе», то можно увидеть, что ответственность за нарушение авторских прав в рекламе несет рекламодаделец, а о рекламораспространителе мы не найдем и слова. Идет явное несоответствие между положениями закона «О рекламе» и ГК РФ. В данном случае на помощь приходит судебная практика. Суд по интеллектуальным правам⁵ признал правомерным привлечение к ответственности рекламораспространителя, так как у него существует обязанность по проверке рекламной информации на предмет соответствия ее требованиям действующего законодательства.

Опираясь на вышеописанное, можно заключить, что законодательство в сфере рекламы и интеллектуальной собственности нуждается в реформировании. Мы непосредственно предлагаем изменить ст.5 ФЗ «О рекламе», которая содержит общие требования к рекламе:

1. Во 2 части ст. 5 среди форм недобросовестной рекламы указать, что недобросовестной является реклама, произведенная с нарушением права на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации.

2. В 11 части прямо указать на требование соблюдения при производстве и распространении рекламы норм гражданского законода-

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496.

⁵ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 07.09.2015 № С01-739/2015 по делу № А34-7366/2014.

тельства, регламентирующих вопросы использования результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации.

Также является необходимым добавить в закон «О рекламе» дополнительную ответственность за нарушение интеллектуальной собственности в рекламе.

Помимо этого, стоит подчеркнуть, что сами люди в состоянии защитить себя и свои права. Как же правильно использовать чужие результаты интеллектуальной деятельности в рекламе? Основное условие – это получение согласия автора, оформленное должным образом. Желательным является составление договора, в котором будут указаны субъекты, авторы и правообладатели; какая информация будет использована, в каком объеме, с какой периодичностью и где, а также каким образом будет распределяться рекламная прибыль между субъектами данного рода отношения.

В заключении хотелось бы привести пример правильного применения чужой интеллектуальной собственности в рекламе. Вспомним рекламный ролик компании Мегафон «Чемпион всегда один», в котором объектом рекламирования является мобильный интернет. В ролике используются чужое музыкальное произведение и чужой товарный знак. Но что мы видим? В начале видео указано название песни и ее авторы, а именно: «Самый быстрый Интернет – Катя IOWA feat. Burito». Что касается товарного знака, то внизу ролика содержится следующая информация: «Торговые марки Оокла воспроизведены с разрешения правообладателя». Это и является законным использованием результатов чужой интеллектуальной деятельности в рекламе.

СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРАХ

- Алексеев Павел Григорьевич* – доцент кафедры гражданского права кандидат юридических наук, доцент
- Альбеева Анастасия Юрьевна* – кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовного права Амурского государственного университета
- Андреев Наталья Юрьевна* – магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та
- Аралов Уктам Эргашович* – магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та
- Бутенко Татьяна Павловна* – кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры уголовного права Амурского государственного университета
- Гайдук Вячеслав Александрович* – студент юридического факультета
- Ефремова Анастасия Евгеньевна* – магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та
- Зайцева Татьяна Анатольевна* – доцент кафедры теории и истории государства и права Амурского гос. ун-та, кандидат юридических наук
- Кадыханова Светлана Анатольевна* – старший преподаватель кафедры конституционного права Амурского гос. ун-та
- Кокамбо Юлия Дмитриевна* – старший преподаватель кафедры конституционного права Амурского гос. ун-та
- Кононкова Нина Васильевна* – доцент кафедры теории и истории государства и права Амурского гос. ун-та, кандидат исторических наук
- Кора Наталья Алексеевна* – кандидат психологических наук, доцент
- Кролевецкий Артём Андреевич* – магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та
- Кулакова Вера Анатольевна* – кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры уголовного права Амурского государственного университета
- Куляскина Ирина Юрьевна* – д-р филос. наук, доцент, профессор кафедры теории и истории государства и права
- Максимова Виктория Викторовна* – заместитель начальника государственно-правового управления – начальник экспертно-правового отдела государственно-правового управления аппарата Законодательного Собрания Амурской области
- Максимова Татьяна Викторовна* – магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та
- Малышев Денис Викторович* – магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та
- Малышок Ирина Геннадьевна* – старший преподаватель кафедры гражданского права Амурского государственного университета
- Маричева Ольга Викторовна* – магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та
- Мулькова Екатерина Юрьевна* – магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та

<i>Насырова Дарима Содномовна</i>	старший преподаватель кафедры конституционно-го права Амурского государственного университета
<i>Петайчук Антон Андреевич</i>	– старший преподаватель кафедры уголовного права Амурского государственного университета
<i>Птахина Ирина Геннадьевна</i>	старший преподаватель кафедры гражданского права Амурского государственного университета
<i>Рудакова Анастасия Николаевна</i>	магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та
<i>Скоробогатова Оксана Викторовна</i>	– и. о. декана юридического факультета Амурского гос. ун-та, доцент кафедры уголовного права Амурского гос. ун-та, кандидат юридических наук
<i>Смолин Богдан Александрович</i>	– магистрант Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина
<i>Титлина Елена Юрьевна</i>	– кандидат политических наук, доцент, доцент кафедры теории и истории государства и права
<i>Тихонова Валерия Владимировна</i>	– магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та
<i>Умрихин Александр Валерьевич</i>	– доцент кафедры гражданского права кандидат исторических наук, доцент
<i>Чаниева Милана Муратовна</i>	– магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та
<i>Шагжиев Анатолий Сергеевич</i>	– магистрант юридического факультета Амурского гос. ун-та
<i>Швец Александр Витальевич</i>	– кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права
<i>Юркова Анастасия Сергеевна</i>	– студентка 4 курса юридического факультета Амурского государственного университета

Правовая система России: история, современность, тенденции развития.
Сборник материалов VIII заочной всероссийской научно-практической конферен-
ции.

Изд-во АмГУ. Подписано к печати 25.03.2021. Формат 60x84/16. Усл. печ. л. 13,40.
Тираж 70. Заказ № 140. Напечатано в типографии АмГУ.