

ТЕОРИЯ ПРАВА И МЕЖГОСУДАРСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ

2020 ГОД.

№ 2.

СОДЕРЖАНИЕ

JUS GENTIUM:

- Филатова В.В. Сотрудничество России и Совета Европы в сфере борьбы с преступлениями, угрожающими здоровью населения: на примере Конвенции «Медикрим».....3
- Баранов К.В. Сотрудничество государств в рамках ОДКБ по предотвращению незаконного оборота наркотиков.....8
- Иглин А.В. Акт об антидопинговых правах спортсменов 2021 г.....21

JUS PUBLICUM:

- Куликова Ю.А. Правовые режимы внесения изменений в текст конституции и их реализация на практике.....28
- Ушакова Е.В., Кобзева Е.И. Цифровые права как элемент координации права и экономики.....40
- Ветчинников Д.В. Правозащитные организации в условиях цифровой экономики.....46
- Маркова Н.А., Солодовникова А.В. Невменяемость как элемент объективно-противоправного поведения: историко-правовой аспект.....57
- Журавлева А.В. Религиозная организация как субъект коммерческой деятельности.....62
- Иглин А.В., Зуев В.И. Административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения как новый вид административного наказания в РФ.....68
- Зуев В.И. Особенности привлечения к административному наказанию юридических лиц.....76

JUS PRIVATUM:

- Журавлева А.В. Особенности гражданско-правового режима недвижимого имущества религиозного назначения в РФ.....96
- Прокопович Г.А. Позитивная юридическая ответственность в христианских традициях и верованиях.....103
- Лысенко А.В. Сведения о клиенте как элемент информации, составляющей банковскую тайну.....111

- Об авторах.....117**

JUS GENTIUM

Филатова В.В.

СОТРУДНИЧЕСТВО РОССИИ И СОВЕТА ЕВРОПЫ В СФЕРЕ БОРЬБЫ С ПРЕСТУПЛЕНИЯМИ, УГРОЖАЮЩИМИ ЗДОРОВЬЮ НАСЕЛЕНИЯ: НА ПРИМЕРЕ КОНВЕНЦИИ «МЕДИКРИМ»

Российская Федерация, как член Совета Европы с 1996 г., является участником многих многосторонних международных договоров, разработанных в рамках организации.

Кроме основного документа Совета Европы в области защиты прав человека, участником которого является Российская Федерация, Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г.¹, необходимо отметить ряд значимых документов, таких как Конвенция об уголовной ответственности за коррупцию 1999 г, Европейская социальная хартия (пересмотренная) 1996 г., Европейская конвенция по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания 1987 г. и другие. Данные документы затрагивают различные аспекты защиты и обеспечения прав человека.

В 2017 г. произошло знаковое событие в сфере взаимодействия права России и Совета Европы, после долгого обсуждения Россия присоединилась к Конвенции Совета Европы о борьбе с фальсификацией медицинской продукции и сходными преступлениями, угрожающими здоровью населения 2011 г.² (далее Конвенция Медикрим).

Конвенция Медикрим определила единые и юридически обязательные определения фальсификации медицинской продукции и сходных преступлений.

Как отмечают в своей работе, посвященной проблемам имплементации Конвенции в российское законодательство, Максимов С.В., Шевырев Д.Н.,

¹ Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г.// СПС Консультант+

² Конвенция Совета Европы о борьбе с фальсификацией медицинской продукции и сходными преступлениями, угрожающими здоровью населения 2011 г.// Собрание законодательства РФ. 11 ноября 2019 г. № 45. Ст. 6279.

Конвенция Медикрим стала, по сути, первым в мире многосторонним международным договором о противодействии обороту фальсифицированных лекарственных средств и медицинских изделий с использованием межгосударственных механизмов.³

Отличительной особенностью Конвенции является то, что она акцентирует внимание на защите потерпевших от преступлений, связанных с фальсификацией медицинской продукции, а не на охране интеллектуальной собственности в сфере пресечения фальсификации медицинской продукции.

Конвенция также требует от ее участников криминализировать в своем законодательстве преступления, предусмотренные в Конвенции, в частности:

- совершенное умышленно производство фальсифицированных медицинских продуктов, фармацевтических субстанций, вспомогательных веществ, частей, материалов и аксессуаров⁴;

- сбыт или предложение к сбыту, включая посреднические операции, незаконный оборот, включая складирование, импорт и экспорт фальсифицированных медицинских продуктов, фармацевтических субстанций, вспомогательных веществ, частей, материалов и аксессуаров (ч.1 ст. 6 Конвенции Медикрим);

- изготовление поддельных или фальсификация документов (ч.1 ст.7 Конвенции Медикрим);

- а также сходные преступления, угрожающие здоровью населения, к которым Конвенция относит несанкционированное производство или поставку медицинской продукции и размещение на рынке медицинских приборов в нарушение требований о соответствии, когда такое соответствие необходимо согласно внутреннему законодательству Стороны (ст. 8 Конвенции).

³ Максимов С.В., Шевырев Д.Н. Терминологические проблемы имплементации Конвенции "Медикрим" в российское законодательство // Медицинское право. 2019. № 3. С. 45.

⁴ См.: ч.1 ст.5 Конвенции Совета Европы о борьбе с фальсификацией медицинской продукции и сходными преступлениями, угрожающими здоровью населения 2011 г.// Собрание законодательства РФ. 11 ноября 2019 г. № 45. Ст. 6279.

Кроме того, Конвенцией предусмотрен контрольный механизм за исполнением государствами-участниками своих обязательств в связи с присоединением к договору – Комитет Сторон, состоящий из представителей государств-участников Конвенции.

Комитет тесно взаимодействует с Парламентской ассамблеей Совета Европы, а также другими экспертными комитетами Совета Европы, которые назначают своих представителей в Комитет в целях обеспечения междисциплинарного подхода к работе.

Так как проблемы, касающиеся фальсификации лекарственных средств затрагивают широкий круг субъектов, то к работе Комитета могут быть допущены неправительственные организации и представители гражданского общества в качестве наблюдателей, без права участвовать в голосовании.

Главной функцией Комитета как контрольного органа Конвенции является оценка реализации Конвенции государствами-участниками. В рамках своих полномочий Комитет осуществляет сбор, анализ и обмен информацией в целях предотвращения фальсификации медицинских продуктов.

Комитет принимает рекомендации для сторон, касающиеся применения Конвенции, может выражать свое мнение относительно применения Конвенции, а также последствий оговорок, сделанных государствами при ратификации Конвенции.

Подделка лекарственных средств является прибыльной деятельностью с низким уровнем риска, что придает этому явлению глобальный характер.⁵ Именно поэтому государства предусмотрели возможность участия в Конвенции государств, которые не являются членами Совета Европы, что выводит Конвенцию на межрегиональный уровень и безусловно должно способствовать большей координации действий государств по борьбе с данной проблемой.

⁵ Фармацевтическое уголовное право России: монография / А.А. Бимбинов, В.Н. Воронин, Т.Г. Понятовская и др.; отв. ред. А.И. Рарог. Москва: Проспект, 2019. С.7

Российская Федерация относится к государствам с высоким уровнем распространенности фальсификации лекарственных препаратов.⁶

Присоединение России к Конвенции требует имплементации ее норм в российское законодательство, криминализации, предусмотренных в ней преступлений на национальном уровне. Уголовный кодекс РФ ранее не содержал статей, закрепляющих ответственность за фальсификацию медицинской продукции.

Ратификация Конвенции потребовала внести изменения в законодательство об уголовных и административных правонарушениях, а также дополнить терминологическую базу определениями «фальсифицированное медицинское изделие» и «фальсифицированная пищевая продукция».⁷ Еще до окончательного присоединения России к Конвенции Медикрим в УК РФ были внесены изменения, а именно, появились новые нормы, - ст.235.1 «Незаконное производство лекарственных средств и медицинских изделий», ст. 238.1 «Обращение фальсифицированных, недоброкачественных и незарегистрированных лекарственных средств, медицинских изделий», ст. 327.2 «Подделка документов на лекарственные средства или медицинские изделия или упаковки лекарственных средств или медицинских изделий».

Тем не менее, некоторыми исследователями, в частности, Максимовым С.В. отмечается, что российский законодатель не обеспечил четкого разграничения понятий контрафактного, фальсифицированного и недоброкачественного лекарственных средств и создал для правоприменителя ряд трудноразрешимых проблем.⁸ Кроме того, Федеральный закон от

⁶ Пояснительная записка к законопроекту № 392886-6. Государственная Дума Федерального Собрания Российской Федерации. URL: asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/%28SpravkaNew%29?OpenAgent&RN=392886-6&02;

⁷ Маличенко В.С. Международно-правовые механизмы противодействия распространению низкокачественной и фальсифицированной медицинской продукции // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2020. № 1. С. 90.

⁸ Максимов С.В., Шевырев Д.Н. Терминологические проблемы имплементации Конвенции «Медикрим» в российское законодательство // Медицинское право. 2019. № 3. С. 44.

12.04.2010 № 61-ФЗ (ред. от 13.07.2020) «Об обращении лекарственных средств»⁹ и Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»¹⁰ не использует понятие «фальсифицированная медицинская продукция», которое содержится в Конвенции Медикрим и Федеральном законе от 29.12.2017 № 439-ФЗ «О ратификации Конвенции Совета Европы о борьбе с фальсификацией медицинской продукции и сходными преступлениями, угрожающими здоровью населения»¹¹, что может вызвать трудности при имплементации положений Конвенции в российское законодательство.

Также ст.238.1 УК РФ не предусматривается ответственность за экспорт фальсифицированных медицинских продуктов и за производство и незаконное обращение относящихся к лекарственным средствам вспомогательных веществ, частей, материалов и аксессуаров, как того требуют ст. ст. 5 и 6 Конвенции Медикрим¹², что может привести к злоупотреблениям со стороны лиц, занимающихся экспортом фальсифицированных лекарственных препаратов.

Несмотря на ряд трудностей, связанных как с понятийным аппаратом Конвенции, так и с закреплением данных понятий в российском законодательстве, Конвенция Медикрим должна стать важным элементом в защите здоровья граждан. Необходимо также учитывать потенциально большой вред, который может быть причинен здоровью и даже жизни граждан преступлениями, связанными с фальсификацией медицинской продукции.

⁹ Федеральный закон от 12.04.2010 № 61-ФЗ (ред. от 13.07.2020) «Об обращении лекарственных средств»// Собрание законодательства РФ, 19.04.2010, № 16, ст. 1815.

¹⁰ Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»// Российская газета, № 263, 23.11.2011.

¹¹ Федеральный закон от 29.12.2017 № 439-ФЗ «О ратификации Конвенции Совета Европы о борьбе с фальсификацией медицинской продукции и сходными преступлениями, угрожающими здоровью населения»// Собрание законодательства РФ, 01.01.2018, № 1 (Часть I), ст. 23.

¹² Аснис А.Я. Новеллы уголовного закона об ответственности за преступления, связанные с незаконным производством и обращением лекарственных средств, медицинских изделий и биологически активных добавок // Уголовное право. 2018. № 1. С.14.

Преступления, связанные с фальсификацией медицинской продукции, могут затронуть широкий круг лиц и угрожать здоровью населения в целом, именно поэтому работа по имплементации положений Конвенции Медикрим в российское законодательство должна быть продолжена, ведь защита прав и свобод граждан является первостепенной обязанностью государства.

Баранов К.В.

СОТРУДНИЧЕСТВО ГОСУДАРСТВ В РАМКАХ ОДКБ ПО ПРЕДОТВРАЩЕНИЮ НЕЗАКОННОГО ОБОРОТА НАРКОТИКОВ

Транснациональная организованная преступность (далее – ТОП) одна из проблем современного мира. Для борьбы с ТОП государства не только принимают конвенции, но и создают международные межправительственные организации. Которые по своей сути являются основными инструментами противодействия транснациональной преступности. Одной из таких является Организация Договора о коллективной безопасности (далее – ОДКБ). Изначально созданная как простое объединение государств посредством договора, спустя время приобрела статус полноценной организации. Будучи созданной в начале 90-х ОДКБ и по сей день, остается мощным региональным инструментом защищающий территориально-экономическое пространство стран участниц договора.

В целом следует выделить три основные проблемы данной темы. Первая заключается в наличии противоречий между государствами-членами, касательно не только вопросов борьбы с оборотом наркотиков, но и с деятельностью и перспективами организации в целом. Вторая проблема заключается в выработке преступными группами новых способов совершения преступления. Основа проблемы заключена не в методике, а в использовании современных технологий, а также в появлении новых путей ухода от правосудия. Последняя проблема заключена, в коррупционной составляющей противодействия преступности. К сожалению, полное избавление от

коррупционной составляющей в правоохранительных довольно трудное мероприятие, связанное с долгой и кропотливой многоуровневой работы соответствующих органов, чем и пользуются преступные формирования в угоду себе.

Тем не менее ОДКБ, являясь региональной площадкой для сотрудничества государств, выполняет множество военно-политических функций в том числе противодействие транснациональной преступности в регионе. Основные направления борьбы — это терроризм и оборот наркотиков. В настоящее время в силу событий и процессов, проходящих в мире данные направления борьбы, являются максимально необходимыми для обеспечения безопасности стран-участниц договора.

Для Российской Федерации ОДКБ является одним из основных направлений внешней политике, касательно вопросов связанных с безопасностью в регионе. Согласно Военной Доктрине, РФ имеет определенные цели и взгляды касательно ОДКБ:

- 1) Укреплять системы коллективной безопасности в рамках ОДКБ, а также наращивать ее потенциал,
- 2) Рассмотрение вопроса вооруженного нападения на государство-члена ОДКБ, как агрессию против всех государств-членов ОДКБ,
- 3) Необходимость выделения воинского контингента в состав миротворческих сил ОДКБ для проведения операции по поддержанию мира и безопасности в регионе,
- 4) Развитие союзнических отношений с государствами-членами ОДКБ,
- 5) Необходимость консолидаций усилий в совершенствовании сил и средств системы коллективной безопасности в интересах обеспечения коллективной безопасности и совместной обороны¹³.

¹³ Военная доктрина Российской Федерации (утв. Президентом РФ 25.12.2014 N Пр-2976)
URL:<https://rg.ru/2014/12/30/doktrina-dok.html>

Итак, незаконный оборот наркотиков или же наркобизнесом является сложным уголовным понятием, включающие в себя культивирование, производство, распространение и продажа наркотиков. Международный наркобизнес является одним из видов топ. Для полного раскрытия понятия транснациональной наркопреступности следует обратиться к фундаментальной конвенции ООН против Транснациональной организованной преступности, а именно к пункту 2 статьи 3, согласно которой преступление является транснациональным если:

- 1) «оно совершается в более чем одном государстве;
- 2) оно совершается в одном государстве, но существенная часть его подготовки, планирования руководства или контроля имело место в другом государстве;
- 3) оно совершается в одном государстве, но при участии организованной преступной группы, которая осуществляет преступную деятельность в более чем одном государстве; или
- 4) оно совершается в одном государстве, но его существенное последствия имеют место в другом государстве¹⁴.»

Также для раскрытия понятия транснациональной наркопреступности необходимо выделить основы и особенности жизнедеятельности подобного рода бизнеса. Таковыми особенностями и основами являются:

- 1) Хорошо отлаженная структурированность и высокий уровень организованности преступных объединений. Необходимо помнить, что если речь идет о международном наркобизнесе, то преступное объединение действует на территории нескольких государств. Так, например в одном государстве может находиться место производства товара, а в совершенно другом точка сбыта. Что же касается организованности, то тут классическая схема любой преступной группы. Помимо строгой иерархии, внутреннего

¹⁴ Конвенция Организации Объединённых Наций против транснациональной организованной преступности и протоколы к ней. (Нью-Йорк 2004 год) URL: <https://www.unodc.org/documents/treaties/UNTOC/Publications/TOC%20Convention/TOCebook-r.pdf>

свода правил , а также системы поощрений и наказаний, криминальные транснациональные организации имеют структурные отделы, отвечающие за свой спектр вопросов связанные с деятельностью этой самой организации.

2) Само по себе совершения преступлений в форме организованного международного бизнеса представляет опасность, так как такие преступления осуществляются в рамках одной системы представляющую из себя самостоятельные преступные деяния.

3) Для существования преступной организации необходимо наличие материальной базы. Таковыми являются: все возможные виды транспорта, здания и помещения, оборудование для производства, земельные участки, оружие и другое.

4) Для скрытия своих сверхдоходов преступным группам необходимо иметь так называемым «Прачечные» для отмывания доходов, полученных незаконным путем. И вот тут спектр возможностей просто огромен, начиная от простейшего мелкого бизнеса закачивая, чуть ли не созданием крупнейших предприятий.

5) Коррупционная составляющая является одной из основ любого преступного бизнеса. Так как подкупленные должностные лица — это дополнительные проблемы для правоохранительных органов, ведь в подобных условиях им приходится не только бороться с преступностью, но противодействовать давлению со стороны подкупленных чиновников и политиков.

6) Использование современных технологий в своих преступлениях, является отличительной чертой последних лет. Технологии не только упрощают совершения преступлений, но и значительно увеличивают шансы группы остаться не раскрытыми. Такими технологиями являются дроны и квадрокоптеры, а также криптовалюта.

Целью любого бизнеса является получение доходов, в том числе и наркобизнеса¹⁵. Однако стоит отметить, что помимо получение сверхдоход, цель наркобизнеса- увеличение наркопотребления и расширение базы точек сбыта. Преступления, связанные с оборотом наркотиков, являются одними из самых массовых в мире. Годовой оборот от такой преступности достигает сотни миллиардов долларов США. Ежегодно сотни тысяч людей умирают от употребления наркотиков и психотропных веществ. Именно поэтому борьба с подобным бизнесом является приоритетной для правоохранительных органов каждого государства по отдельности и всего мирового сообщества в целом.

Для борьбы с транснациональной организованной преступностью мировое сообщество создает международные межправительственные организации. Основная задача этих организаций, обнаружение, пресечение, профилактика и противодействия преступности не только интернациональной, но и преступности национальной. Анализирую перечень организаций имеющие прямую или косвенную связь в борьбе с Топ, можно заметить, что эти организации имеют общие основы и уникальные особенности. На мой взгляд помимо общепринятых классификаций, можно выделить особую характеристику, раскрывающая особенность той или иной организации. Таковой характеристикой будет являться методика борьбы. Можно выделить 3 категории методов:

1) Силовой метод. В основе данного метода лежит применение тактически-военных операции по ликвидации и захвату лиц-участников преступных формирований на территории государств и регионов. Хорошим примером может послужить операция НАТО «Ocean Shield» в Аденском заливе в результате которых пиратские атаки на транспортные суда практические прекратились¹⁶.

¹⁵ Тепляшин П.В., Фёдоров Е. А. Транснациональная наркопреступность: понятие, признаки, детерминанты и отдельные направления противодействия. Журнал: Криминология: вчера, сегодня, завтра. Стр. 69-70, 2017 год.

¹⁶ Официальный сайт НАТО. URL: https://www.nato.int/cps/ru/natohq/topics_48815.htm?selectedLocale=en

2) Правовой метод. В основе метода лежит прежде всего правовая поддержка государств, заинтересованных в борьбе с транснациональной преступностью. УНП ООН одна из организаций, практикующих данный метод. Благодаря большому числу представительств по всему миру, организация успешно предоставляет поддержку в различных проектах связанные с противодействием транснациональной преступности. Сюда входит помощь в реформировании уголовно-правовой системы, поддержка региональных проектов по противодействию транснациональной преступности, а также поддержка по реализации международных договоров¹⁷.

3) Международно-полицейский метод. Интерпол и все схоже с ним региональные организации, используют данный метод для объединение усилий правоохранительных органов стран-участниц в области борьбы с общеуголовной преступностью путем координации международного розыска, а также объединение усилий полиции в борьбе с преступностью¹⁸.

Однако стоит понимать, что борьба с транснациональной организованной преступностью происходит в совокупности с борьбой национальной. И речь не идет о только силовых операциях или реформе уголовно-правовой системы. Необходимо в рамках государства ,не без помощи международного сообщества, повышать общий уровень благосостояния населения тех государств, что в большой степени являются источниками некоторых видов международных преступлений, таких продажа людей, наркоторговля и продажа оружия. Следовательно успешность борьбы с международной преступностью напрямую связана с желанием и возможности государств, заинтересованных в этой самой борьбе. К сожалению, полностью избавиться от транснациональной преступности невозможно. Этому способствует

¹⁷ Баранов К. В. Значение и роль управления по наркотикам и преступности ООН в борьбе с транснациональной преступностью. Журнал: Теория права и межгосударственных отношений, стр. 17, 2019 год.

¹⁸ Официальный сайт МВД РФ. URL: https://xn--b1aew.xn--plai/mvd/structure1/Upravlenija/Nacionalnoe_centralnoe_bjuro_Interpola

множество факторов, в том числе и те, которые не зависят от объективных обстоятельств, а субъективны для человека в целом.

Немного истории. Распад такого геополитического гиганта, как Советский Союз, оказал неимоверное влияние на процессы, проходящие не только на обломках союза, но и в мире целом. Понимая всю важность и необходимость по поддержанию безопасности и стабильности в регионе, главы государств России, Армений, Казахстана, Киргизии, Таджикистана и Узбекистана, в Ташкенте 1992 году заключили Договор о коллективной безопасности, к которому в 1993 году присоединились Белоруссия, Грузия и Азербайджан. В 1994 году, после завершения процедур национальной ратификации договор вступил в силу.

Согласно статье 11¹⁹, договор заключался сроком на 5 лет с возможностью последующего продления. В 1999 году Россия, Белоруссия, Казахстан, Армения, Таджикистан и Киргизия подписали Протокол о продлении Договора о коллективной безопасности, включающий себя автоматическое продление действие Договора каждые 5 лет. Однако Азербайджан, Грузия и Узбекистан отказались от участия в договоре.

Оценив важность договора, как инструмента сотрудничества в военно-политической области, в 2002 году на московской сессии Совет коллективной безопасности принял решение о предании ДКБ статуса международной региональной организации. В том же году был принят Устав ОДКБ и спустя полгода в декабре 2003, Устав был зарегистрирован в Секретариате ООН. А в 2004 году ОДКБ получила статус наблюдателя в Генеральной Ассамблее ООН. Затрагивая исторический аспект ОДКБ, необходимо отметить, такой важный момент, как создание КСОР в 2009 году, основной задачей которой и по сей день остается не только отражение военной агрессии, но и борьба с

¹⁹ Договор о коллективной безопасности (от 15 мая 1992 года, г. Ташкент)
URL: https://odkb-csto.org/documents/documents/dogovor_o_kollektivnoy_bezopasnosti/

международным терроризмом и экстремизмом, а также с транснациональной организованной преступностью²⁰.

На сегодняшний день ОДКБ имеет довольно обширную структуру. Официальной штаб-квартира у ОДКБ отсутствует, но главным зданием организации считается секретариат находящейся в Москве. Руководящим лицом является Генеральный секретарь, которому подвластны такие органы как Межгосударственная Комиссия по Военно-экономическому сотрудничеству, Секретариат и Объединений штаб ОДКБ. Деятельность ОДКБ осуществляется за счет финансирования государств-участников.

Для выполнения своих функций и координации совместных действий государств в рамках ОДКБ, на основе устава и решений СКБ были созданы органы, имеющие либо постоянно действующие, либо вспомогательные характер. Однако во главе всего стоят уставные органы ОДКБ, которыми являются:

Совет коллективной безопасности, состоящий из глав государств-членов. В его компетенцию входит: рассмотрение основных вопросов деятельности организации, принятие решений направленных на реализацию целей и задач, а также координация совместных действий для реализации этих задач. Сессии СКБ проводятся поочередно в государствах – членах по мере необходимости, но не реже одного раза в год. Также на уровне сотрудничества министерств заседают консультативно исполнительные органы: Совет министров иностранных дел (СМИД), Совет министров обороны (СМО), Комитет секретарей советов безопасности (КССБ).

В период между сессиями СКБ заседает Постоянный совет ОДКБ. В его компетенцию входит организация сотрудничества государств в рамках организации, а также реализация решений принимаемыми органами ОДКБ.

Органом межпарламентского сотрудничества является Парламентская ассамблея в чьи полномочия входит мониторинг выполнения решений

²⁰ Официальный сайт ОДКБ. URL: <https://odkb-csto.org/25years/>

уставных органов, а также обсуждение практики работы по ратификации международных договоров, заключённые в рамках ОДКБ.

Следующими в иерархии организации идут постоянные органы:

Объединенный штаб ОДКБ отвечает за подготовку и реализацию предложений по формированию системы коллективной безопасности. Помимо этого, в его компетенцию входит создание региональных группировок войск и органов управления ими, менеджмент военной инфраструктуры, а также подготовка военных кадров и обеспечение войск необходимым вооружением и военной техникой.

Секретариат ОДКБ отвечает за подготовку проектов документов и решений. А также осуществляет организационное, информационное, аналитическое и консультативное обеспечение.

Для решения задач ОДКБ, на постоянной или временной основе создаются вспомогательные органы, имеющие разную организационную основу. Ими могут являться комиссии, кондиционные советы руководителей компетентных органов, а также рабочие группы.

За 26 лет деятельности ОДКБ в рамках организации была создана широка нормативно-правовая база, регулирующая все основные направления деятельности. За все время было ратифицировано 48 международных договоров касающиеся вопросов межгосударственного воздействия в сфере коллективной безопасности, а также более 220 решений СКБ касательно отдельных направлений сотрудничества государств, а также решений, направленных на непосредственное управление ОДКБ²¹.

Естественно, что перечисление всех правовых актов, изданных за время существования ОДКБ, не имеет практического смысла, однако стоит перечислить основополагающие акты ДКБ и соответственно ОДКБ. Таковыми актами являются:

²¹ Бокерия С.А. Взаимосвязь глобальной и региональной систем безопасности (на примере ООН, ОДКБ и ШОС). Журнал: Вестник международных организаций: образование, наука, новая экономика. Стр. 23, 2019 год.

- 1) Ташкентский договор о коллективной безопасности от 1992 года.
- 2) Московский протокол о продлении договора о коллективной безопасности от 1999 года.
- 3) Московское соглашение об основных принципах военно-технического сотрудничества между государствами-участниками Договора о коллективной безопасности подписанное в 2000 году.
- 4) Устав Организации Договора о Коллективной безопасности, принятый в 2002 году.
- 5) Кишиневское соглашение о правовом статусе Организации Договора о Коллективной безопасности от 2002 года²².

За последние десятилетия на постсоветском пространстве ситуация, связанная с наркоманией и наркобизнесом, значительно ухудшалась из-за увеличения объёмов незаконного оборота и немедицинского употреблением наркотических веществ. Данный рост представляет серьёзную угрозу не только для национальной безопасности, но и для здоровья населения²³. Данный тезис подтверждается не только статистикой, но и экспертном мнением. Так 51% экспертов ОДКБ отмечают наркотическую угрозу как наиболее значимую²⁴.

В качестве одного из направления деятельности, ОДКБ осуществляет противодействие наркоугрозе. Противодействие основывается на нормативно-правовой базе организации. Так, согласно уставу, одной из своей целей ОДКБ указывает координацию и объединение усилий в борьбе с незаконным оборот наркотических средств и психотропных веществ²⁵. Помимо этого, на сегодняшний день действует Стратегия коллективной

²² Официальный сайт ОДКБ. URL: https://odkb-csto.org/documents/documents/pravovaya_baza_odkb/

²³ Федько А. В. Роль ОДКБ в борьбе с наркотрафиком в Афганистане: пути решения 2001-2018 гг. Журнал: Постсоветские исследования, 2019 год.

²⁴ Панарин И. Н. ОДКБ и безопасность Евразии. Журнал: Обзор НЦПТИ, Стр.22. 2016 год.

²⁵ Устав ОДКБ (от 6 октября 2002 год, г. Москва) URL: <http://kremlin.ru/supplement/3506>

безопасности Организации Договора о коллективной безопасности на период до 2025 года. В которой прописан целый ряд положений, связанный с противодействием наркотической угрозе. Согласно документу, незаконный оборот наркотиков и психотропных веществ объявляется одной из современных угроз. А действие организованных транснациональных преступных группировок в сферах наркобизнеса является внутренней угрозой коллективной безопасности ОДКБ.

В стратегии прописан и закреплён ряд мер для противодействия незаконному обороту наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов и прекурсоров. Положения стратегии касательно борьбы с оборотом наркотиков:

- 1) реализация Антинаркотической стратегии ОДКБ,
- 2) мониторинг и анализ тенденций развития наркоситуации в зоне ответственности ОДКБ, выработка на этой основе упреждающих мер,
- 3) совершенствование механизма сотрудничества уполномоченных органов в сфере борьбы с незаконным оборотом наркотиков,
- 4) перекрытие каналов незаконного перемещения наркотиков на территорию государств – членов ОДКБ, пресечение деятельности подпольных лабораторий, предупреждение утечки прекурсоров в нелегальный оборот, подрыв экономических основ наркобизнеса,
- 5) совершенствование механизма проведения Региональной антинаркотической операции ОДКБ «Канал»,
- 6) осуществление комплекса мер, направленных на обеспечение скоординированных действий по разрушению экономических основ наркоиндустрии, сокращение предложения и спроса на наркотики и новые психоактивные вещества, включая профилактику, лечение, реабилитацию и ресоциализацию наркозависимых лиц,
- 7) развитие механизмов совершенствования комплекса профилактических мер, наращивания коллективных усилий по

противодействию распространению новых видов наркотиков и незаконному обороту опиатов с территории Афганистана²⁶».

Основной вектор противодействия — это проведение антинаркотической операция «Канал» с целью снижению объема поставок наркотических веществ с территории Афганистана. Проводится с 2003 года на территории государств-членов ОДКБ. В 2008 году операция приобрела статус постоянно действующей. Всего за период с 2003 по 2019 гг. проведено 27 этапов операций «Канал»²⁷. Данные операции имеет довольно большой успех, так за 16 лет было изъято более 350 тонн наркотиков, выявлено порядка 100 тысяч наркопреступлений,

Необходимым элементом противодействия является активное взаимодействие ОДКБ с международными межправительственными организациями. Стоит отметить, что основным партнером ОДКБ по противодействию незаконному обороту наркотиков, является Шанхайская организация сотрудничества, в основном из-за сходства целей и задач²⁸. Помимо этого, ОДКБ сотрудничает по различным вопросам, в том числе и международной безопасности в рамках борьбы с наркобизнесом и терроризмом с такими организациями как УНП ООН, Интерпол, ООН. Также происходит активное взаимодействие с компетентными органами, таких государств как США, ФРГ, Китай, Великобритания, Франция и другие.

Исследовав данную тему, можно сделать следующие выводы.

ОДКБ как организационная площадка и инструмент, несмотря на некоторые свои недостатки, справляется со своими обязанностями в сфере

²⁶ Стратегия коллективной безопасности Организации Договора о Коллективной безопасности на период до 2025 года. От 18.10.2016 г. URL: https://odkb-csto.org/documents/statements/strategiya_kollektivnoy_bezopasnosti_organizatsii_dogovora_o_kollektivnoy_bezopasnosti_na_period_do/

²⁷ Крутько А. А. Военно-политические аспекты Евразийской интеграции. Журнал: Государственные и муниципальное управление. Ученые записки СКАГС. Стр.3 2017 год.

²⁸ Рахимов К. Х. Международно-правовые основы сотрудничества республики Таджикистан с ШОС в сфере обеспечения безопасности и стабильности в многополярном мире. Журнал: Постсоветские исследования. 2019 год.

противодействия незаконному обороту наркотиков. Хорошие результаты антинаркотических операций, а также сотрудничество со многими компетентными органами внеблоковых государств и международными организациями, позволяют нам сделать вывод, о достаточно высоком уровне работы и проработанности данной сферы со стороны ОДКБ.

Также стоит отметить, что несмотря на всё противодействие со стороны ОДКБ и ряда других субъектов, основным негативным фактором развития наркоситуации в странах постсоветского пространства является массовое производство наркотических веществ на территории Афганистана и их поставки в государства Евразийского региона²⁹. Для решения этой проблемы необходимо всем заинтересованным государствам принять ряд мер, таких как:

- 1) Усилить контроль над государственной границей Афганистана с целью минимизации поставок наркотических веществ с территории страны.

- 2) При помощи разведывательных беспилотных летальных аппаратов находить и уничтожать посеvy наркосодержащих растений и инфраструктуру, связанную с производством наркотических веществ.

- 3) В значительной мере увеличить количество антинаркотических и антитеррористических рейдов.

Однако для реализации данных мер просто сотрудничества государств в рамках нескольких организаций недостаточно. Необходимо еще создать международную межправительственную надгосударственную организацию с особым статусом и полномочиями в сфере уголовной юстиции.

²⁹ Кулагин А. И. Афганский наркотрафик-угрозы для России и Европы. Журнал: Научный журнал. 2016 год.

АКТ ОБ АНТИДОПИНГОВЫХ ПРАВАХ СПОРТСМЕНОВ 2021 Г.

В 2021 году Всемирное антидопинговое агентство (ВАДА)³⁰ опубликовало Акт об антидопинговых правах спортсменов (далее – Акт), который разрабатывался Комитетом спортсменов ВАДА в течение двух с половиной лет и получил одобрение Исполнительного Комитета ВАДА 07 ноября 2019 года³¹. Акт призван в простой и доступной форме разъяснить спортсменам их основные права и, как сказано в преамбуле Акта, обеспечить, чтобы права спортсменов в сфере антидопинга были четко изложены, доступны и универсально применимы.

В преамбуле Акта подчеркнуто, что одной из целей Всемирного антидопингового кодекса (Кодекса)³² и Всемирной антидопинговой программы является защита основного права спортсменов на участие в спорте без допинга и, таким образом, поощрение и защита здоровья, справедливости и равных возможностей для спортсменов во всем мире. Обеспечение того, чтобы спортсмены имели права, чтобы спортсмены знали об этих правах и могли осуществлять их, имеет жизненно важное значение для успеха чистого спорта. Права спортсменов существуют в самом тексте Кодекса и сопутствующих международных стандартах³³. Акт был разработан после обстоятельных консультаций со спортсменами со всего мира и описывает те права, которые спортсмены выделили для себя как особо важные. При этом в нем не прописаны все права спортсменов. Более того, Акт не является юридически обязательным документом; легальные права спортсменов в контексте антидопинга – это только те права, которые установлены в Кодексе

³⁰ Официальный сайт: <https://www.wada-ama.org>

³¹ https://www.wada-ama.org/sites/default/files/resources/files/athlete_act_en.pdf

³² См. об этом подробнее: Евсеев С.П. Критический анализ базовых понятий антидопингового кодекса // Ученые записки университета Лесгафта. 2016. №9 (139). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/kriticheskiy-analiz-bazovyh-ponyatiy-antidopingovogo-kodeksa> (дата обращения: 30.10.2020).

³³ https://www.wada-ama.org/en/resources/search?f%5B0%5D=field_topic%3A19

и международных стандартах независимо от того, как они описаны в настоящем Акте. В случае коллизии и при толковании положения Кодекса и международных стандартов имеют преимущественную силу во всех случаях.

Итак, Акт состоит из двух частей. В первой части (пп. 1-14 изложены права, закрепленные в Кодексе и национальных стандартах. Во второй части (пп. 15-17) излагаются рекомендованные права спортсменов. Они не содержатся в Кодексе или международных стандартах, но являются правами, которые спортсмены рекомендуют антидопинговым организациям перенимать для совершенствования практики.

- 1) Равенство возможностей (спортсмены имеют право на равные возможности в спорте – выступать на высшем уровне и в обучении и в соревновании, без спортсменов которые употребляют допинг, а также без сопровождающего персонала таких спортсменов, которые так или иначе нарушают антидопинговые нормы и правила. (Кодекс, международные стандарты).
- 2) Беспристрастные и справедливые программы тестирования (спортсмены имеют право на программы справедливого и равноправного тестирования, реализуемые таким образом, чтобы все спортсмены во всех странах проходили тестирование в соответствии с Кодексом и международными стандартами. (Кодекс, Международный стандарт тестирования и расследования³⁴, Международный стандарт по соответствию Кодексу подписавшихся сторон³⁵).

³⁴ <https://www.wada-ama.org/en/resources/the-code/2021-international-standard-for-testing-and-investigations-isti>

³⁵ Этот Стандарт является важной частью Всемирной антидопинговой программы. Он был разработан в консультациях с Подписавшимися сторонами, представителями власти и другими заинтересованными сторонами (прим. автора). См. текст:

<https://www.wada-ama.org/en/resources/the-code/2021-international-standard-for-code-compliance-by-signatories-isccs>

- 3) Медицинское сопровождение и защита здоровья (спортсмены имеют право быть свободными от любого давления, которое ставит под угрозу их здоровье, будь то физическое или психическое, посредством допинга. Спортсмены имеют право получить разрешение на использование терапевтических препаратов (разрешение спортсменов по медицинским показаниям использовать запрещенное вещество или запрещенный метод) в соответствии с Кодексом и Международным стандартом по терапевтическому использованию³⁶ (статья 4.4 Кодекса).
- 4) Правосудие (спортсмены имеют право на правосудие, включая право быть услышанным, право на беспристрастное слушание дела в разумный срок справедливой, беспристрастной и независимой коллегией арбитров, с вынесением своевременного обоснованного решения, и, в частности с разъяснением причин такого решения. При обращении спортсмен имеет право слушание его дела справедливой, беспристрастной и независимой коллегией арбитров, право на представление его интересов адвокатом за счет самого спортсмена и право на вынесение своевременного, письменного, обоснованного решения (статьи 8 и 13 Кодекса, Международный стандарт по сопровождению результатов³⁷).
- 5) Подотчетность (спортсмены имеют право на то, что любая антидопинговая организация, обладающая юрисдикцией в отношении них, будет нести ответственность за свои действия или бездействие через применимые системы соответствия, и спортсмен должен иметь возможность сообщать о любом вопросе соответствия, который, по их мнению, существует, уполномоченному персоналу или

³⁶ <https://www.wada-ama.org/en/resources/the-code/2021-international-standard-for-therapeutic-use-exemptions-istue>

³⁷ <https://www.wada-ama.org/en/resources/the-code/2021-international-standard-for-results-management-isrm>

антидопинговой организации. (Кодекс, Международный стандарт по соответствию Кодексу подписавшихся сторон).

- 6) Осведомительность (спортсмены имеют право доступа к анонимному или конфиденциальному механизму для сообщения о любом потенциальном допинговом поведении спортсменов, вспомогательного персонала спортсменов и других лиц, либо о любом несоблюдении антидопинговыми организациями. Спортсмены имеют право сообщать о потенциальных нарушениях или несоблюдении антидопинговых правил через механизм осведомительства и не подвергаться угрозам или запугиванию, что призвано не дать им возможности добросовестно отчитываться, при этом они имеют право не подвергаться ответным мерам за добросовестное предоставление таких доказательств или информации (статья 2.11 Кодекса).
- 7) Образование (спортсмены имеют право на антидопинговое образование и информированность об антидопинговых организациях (статья 18 Кодекса и Международный стандарт по образованию³⁸).
- 8) Защита персональных данных (спортсмены имеют право на справедливое, законное и безопасное обращение с информацией об их персональных данных со стороны антидопинговых организаций, которые собирают, используют и обмениваются ею, включая право быть информированными о ее обработке, получать доступ к ее копии и требовать ее удаления, как только она больше не служит антидопинговой цели. (Статьи 5.5 и 14.6 Кодекса и Международный стандарт защиты конфиденциальности и персональных данных³⁹).
- 9) Компенсация (спортсмен имеет право добиваться возмещения ущерба от другого спортсмена или другого лица, чьи действия нанесли ущерб этому спортсмену путем совершения нарушения антидопинговых

³⁸ <https://www.wada-ama.org/en/resources/the-code/2021-international-standard-for-education-ise>

³⁹ <https://www.wada-ama.org/en/resources/the-code/2021-international-standard-for-the-protection-of-privacy-and-personal-0>

правил. Возмещение ущерба должно осуществляться в соответствии с любыми законами или нормативными актами в их стране за пределами действия Кодекса (комментарий к статье 10.10 Кодекса). Любые призовые, которые были взысканы антидопинговой организацией с находящегося под санкциями спортсмена, должны, при условии разумных усилий антидопинговой организации, перераспределяться спортсменам, которые имели бы на это право, если бы не соревновался проигравший спортсмен (статья 10.11 Кодекса).

10) Защищаемые лица (спортсмены, которые определены в соответствии с Кодексом в качестве защищаемых лиц, имеют дополнительные меры защиты по причине их возраста или недостаточной дееспособности, в том числе при оценке их вины, при этом обязательное публичное раскрытие информации не требуется. (статья 14.3.7 Кодекса).

11) Процесс сбора проб (при условии проведения сеанса сбора проб спортсмен имеет право видеть идентификацию сотрудника допинг-контроля, право запрашивать дополнительную информацию о процессе сбора проб, право быть информированным об органе, в рамках которого должен проводиться сбор проб, тип отбора проб и любые условия, которые необходимо соблюдать до сбора проб, право на гидратацию (если только они не предоставили образец, который не соответствует требованию о подходящей удельной плотности для анализа) право на сопровождение представителя, право на задержку с представлением сообщения на станцию допинг-контроля по уважительным причинам, право быть информированным об их правах и обязанностях, право документировать любые озабоченности по поводу процесса и право на получение копии записей сессии по сбору проб (Международный стандарт тестирования и расследования).

12) Анализ сбора проб (Спортсмен имеет право, когда анализ его пробы А приводит к неблагоприятному аналитическому выводу,

запросить анализ его пробы В, как предусмотрено Кодексом и Международными стандартами. (Статьи 2.1.2, 6.7 и 7.2 Кодекса, Международный стандарт по сопровождению результатов, Международный стандарт для лабораторий). Если анализ образца В не подтверждает обнаружение образца А, спортсмен, который был временно отстранен, допускается, если позволяют обстоятельства, участвовать в последующих соревнованиях во время мероприятия и в зависимости от соответствующих правил международной федерации в командном виде спорта, если команда ещё находится в соревновании, спортсмен может принять участие в будущих соревнованиях (статьи 7.2 и 7.4.5 Кодекса и Международный стандарт по сопровождению результатов).

- 13) Иные права и свободы (существующее право или свобода не подлежат отмене или ограничению только по той причине, что это право или свобода не включены в настоящий Акт или включены лишь частично).
- 14) Применение и действие (ничто в настоящем Акте не может каким-либо образом изменить применение Кодекса или Международных стандартов, а также положение спортсменов в соответствии с этими документами).

Рекомендованные права спортсменов во второй части не существуют повсеместно в рамках антидопинговых мер и не являются правами в соответствии с Кодексом или Международными стандартами. Однако они являются правами, которые спортсмены поощряют антидопинговые организации к принятию и осуществлению в рамках их собственных организационных структур для дальнейшего усиления борьбы с допингом, целостности системы и прав спортсменов в рамках этой системы.

- 15) Право на антидопинговую систему, свободную от коррупции (спортсмены должны иметь право участвовать в тренировках и

соревнованиях, свободных от коррупции, связанной с допингом, или любых других форм манипуляций, связанных с допингом, которые могут повлиять на результат на поле игры или на тренировках.

16) Право на участие в управлении и принятии решений (со спортсменами следует консультироваться при создании и изменении антидопинговых правил, которым они должны соответствовать, при этом справедливо и правильно, чтобы спортсмены также имели голос и право участвовать в управлении любыми антидопинговыми организациями, которыми они подчиняются.

17) Право на юридическую помощь (спортсмены должны иметь право доступа к юридической помощи на первичных слушаниях и апелляционных процессах по делам о допинге).

Таким образом, указанный Акт призван стать ориентиром для субъектов спортивного движения в теме защиты прав, интересов, гарантий, ответственности. Представляется, для спортсменов важен каталог прав (в этом заслуга указанного Акта и сопутствующих документов ВАДА), но еще важнее четкий алгоритм обращений в спортивные, правоохранительные и судебные организации для реализации этого каталога прав. В этой связи еще предстоит упорядочение, поскольку прозрачным и эффективным действующий алгоритм не стал (в частности, не всегда единообразна практика Спортивного арбитражного суда в Лозанне (CAS), непонятен статус Федерального суда Швейцарии как «апелляционной» инстанции по решениям CAS). Путь решения этих проблем. – в создании процессуального Акта по реализации прав спортсменов. Возможно, ВАДА станет катализатором и этого в будущем.

JUS PUBLICUM:

Куликова Ю.А.

ПРАВОВЫЕ РЕЖИМЫ ВНЕСЕНИЯ ИЗМЕНЕНИЙ В ТЕКСТ КОНСТИТУЦИИ И ИХ РЕАЛИЗАЦИЯ НА ПРАКТИКЕ

Ставя перед собой задачу провести сравнение в отношении трех конституций по вопросу изменений, вносимых в текст основного закона, уточним, что сравнивать будем Конституцию СССР 1936 года, Конституцию СССР 1977 года и Конституцию РФ 1993 года.

В Конституции СССР 1936 года в главе XIII под названием «Порядок изменения Конституции»⁴⁰ содержится всего одна статья. В соответствии со статьей 146 изменение производится лишь по решению Верховного Совета СССР, принятому большинством не менее 2/3 голосов в каждой из его палат. Ни о каких других режимах в отношении изменений текста конституции нет упоминания. С 1938 по 1976 годы был принят 51 закон об изменениях и дополнениях в конкретные статьи конституции. Они касались преобразования государственных комитетов и министерств, отдельных органов государственного управления, о переименовании конкретных министерств и ведомств, об образовании новых союзных министерств. Также эти законы вносили изменения в отношении статуса союзных республик – появление нового названия, преобразование автономной области в автономную республику, о предоставлении союзным республикам полномочий в области внешних сношений. Примечателен и интересен Закон СССР от 26 апреля 1954 г. «О передаче Крымской области из состава РСФСР в состав Украинской ССР»⁴¹. Это тоже пример внесения изменений и дополнений, вносимых в текст конституции.

⁴⁰ Конституция СССР 1936 // Доступ из справочно-правовой системы URL: <http://www.constitution.garant.ru/history/ussr-rsfsr/1936/> (дата обращения 26.08.2020).

⁴¹ Закон СССР от 26.04.1954 «О передаче Крымской области из состава РСФСР в состав Украинской ССР» // Доступ из справочно-правовой системы URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=ESU&n=7781&req=doc#05429528673259332> (дата обращения 24.08.2020)

Один из примеров внесения изменений в текст конституции - Закон СССР от 11 февраля 1957 года⁴². Были внесены изменения, согласно которым вопросы областного и краевого административно-территориального устройства союзных республик были переданы из ведения СССР в ведение союзных республик, сохранив за Союзом ССР утверждение новых автономных республик и автономных областей в составе союзных республик. В связи с этим из союзной Конституции был исключён перечень областей и краёв, входивших в состав союзных республик. После принятия указанного закона для образования новых, переименования или упразднения существующих краёв и областей надо было вносить изменения только в конституции союзных республик.

Конституция СССР 1977 года содержит раздел под номером IX «Действие Конституции СССР и порядок ее изменения», в которой содержится две статьи, одна из которых - статья 174 сообщает, что изменение Конституции СССР производится решением Верховного Совета СССР, принятым большинством не менее двух третей от общего числа депутатов каждой из его палат⁴³. То есть речь идет об одном режиме внесения изменений в текст основного закона. Перечислим самые значимые из них.

24 июня 1981 года⁴⁴ были внесены изменения в статью 132, согласно которой в состав Президиума Совета Министров СССР могли входить по решению Совета Министров СССР и другие члены Правительства СССР.

⁴² Закон СССР от 11 февраля 1957 года «О внесении изменений в пункт «н» статьи 14 Конституции (Основного закона) СССР // Ведомости Верховного совета СССР от 24.02.1957. № 4.

⁴³ Конституция СССР 1977 // Доступ из справочно-правовой системы URL: http://www.constitution.garant.ru/history/ussr-rsfsr/1977/red_1977/5478732/ (дата обращения 20.08.2020).

⁴⁴ Закон СССР от 24 июня 1981 года N 5154-X «О внесении дополнения в статью 132 Конституции (Основного Закона) СССР» // https://ru.wikisource.org/wiki/%D0%97%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%BD_%D0%A1%D0%A1%D0%A0_%D0%BE%D1%82_24.06.1981_%E2%84%96_5154-X (дата обращения 19.08.2020).

1 декабря 1988 года⁴⁵ были внесены поправки сразу в три главы, касающиеся избирательной системы и учредившие Съезд народных депутатов СССР. Это высший орган государственной власти в СССР в 1988—1991 годах. К исключительному ведению съезда относился и такой вопрос, как: принятие Конституции СССР и внесение в неё изменений. Съезд принимал Законы СССР и постановления большинством голосов от общего числа народных депутатов СССР.

Поистине, историческое значение имели изменения, принятые 14 марта 1990 года⁴⁶, согласно которым отменялась однопартийность и руководящая роль Коммунистической партии Советского Союза, учреждался пост Президента СССР, вводился институт частной собственности.

26 декабря 1990 года Законом СССР «Об изменениях и дополнениях Конституции (Основного Закона) СССР в связи с совершенствованием системы государственного управления»⁴⁷ были внесены последние изменения в Конституцию, касающиеся системы государственного управления, в частности, вместо Совета Министров СССР появился Кабинет министров СССР и прописаны подробно его полномочия и компетенция, появилась новая глава «Совет Федерации», изменения коснулись и VII раздела «Правосудие и прокурорский надзор».

5 сентября 1991 года, после августовских, Съезд народных депутатов СССР принял Закон «Об органах государственной власти и управления Союза

⁴⁵ Закон СССР от 1 декабря 1988 г. N 9853-XI «Об изменениях и дополнениях Конституции (Основного Закона) СССР» // Доступ из справочно-правовой системы URL: <http://constitution.garant.ru/history/ussr-rsfsr/1977/zakony/185466/> (дата обращения 21.08.2020).

⁴⁶ Закон СССР от 14.03.1990 N 1360-1 «Об учреждении поста Президента СССР и внесении изменений и дополнений в Конституцию (Основной Закон) СССР» // Доступ из справочно-правовой системы URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=ESU;n=5;req=doc#0990464919540794> (дата обращения 21.08.2020).

⁴⁷ Закон РСФСР от 15.12.1990 N 423-1 «Об изменениях и дополнениях Конституции (Основного Закона) РСФСР» // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант плюс» URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=ESU&n=3866&req=doc#009399859951693701> (дата обращения 22.08.2020).

ССР в переходный период»⁴⁸, имеющий силу, значение и характер конституционного закона, но без внесения поправок в саму Конституцию. Согласно этому закону, изменялись структура и порядок формирования Верховного Совета СССР, упразднялась должность Вице-президента СССР, создавался Государственный совет СССР и другие органы власти и управления. Конституция СССР продолжала действовать лишь в той части, в которой она не противоречила данному закону.

Обратившись к Конституции Российской Федерации 1993 года (глава 9), можно выявить, что существуют три режима внесения изменений в текст конституции.

Первый режим – пересмотр глав 1, 2 и 9 Конституции РФ⁴⁹. Пересмотр указанных глав означает принятие новой конституции. Предложение о пересмотре должно быть поддержано тремя пятими голосов от общего числа членов Совета Федерации (поправки от 14 марта 2020 года вводят новое понятие, относящееся к членам Совета Федерации Федерального Собрания – сенаторы Российской Федерации) и депутатов Государственной Думы. Если такое произошло, созывается Конституционное Собрание, которое либо подтверждает неизменность Конституции РФ, либо разрабатывает проект новой Конституции. Проект новой Конституции может быть принят или двумя третями голосов от общего числа членов Конституционного Собрания или выноситься на всенародное голосование. При проведении всенародного голосования Конституция считается принятой, если за нее проголосовало более половины избирателей, принявших участие в голосовании, при условии, что в нем приняло участие более половины избирателей.

Второй режим внесения изменений в текст Конституции – режим внесения поправок. О нем нам рассказывает статья 136 Конституции РФ.

⁴⁸ Закон СССР от 05.09.1991 N 2392-1 «Об органах государственной власти и управления Союза ССР в переходный период» // Доступ из справочно-правовой системы «Консультант плюс» URL:

<http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?base=ESU;n=2957;req=doc#002610387522916069>

⁴⁹ Конституция Российской Федерации. – М: Проспект. 2020. Статья 135.

Поправки можно вносить в главы с 3 по 8 в порядке, предусмотренном для принятия федерального конституционного закона. Вступают они в силу после их одобрения органами законодательной власти не менее двух третей субъектов Российской Федерации. До этого они проходят обсуждение в трех чтениях в Государственной Думе (принимаются двумя третями голосов депутатов), затем утверждаются в Совете Федерации (не менее трех четвертей голосов).

И, наконец, третий режим внесения изменений в текст Конституции, самый простой и часто применяемый, это изменения в статью 65 Конституции РФ. Об этом режиме – статья 137 Конституции РФ. Именно в этой статье определяется количественный состав и наименование субъектов Российской Федерации, государства, которое по Конституции является федеративным государством. Изменения могут вноситься на основании федерального конституционного закона о принятии в Российскую Федерацию и образовании в ее составе нового субъекта Российской Федерации, об изменении конституционно-правового статуса субъекта Российской Федерации. Если меняется название субъекта (республики, края, области, города федерального значения, автономного округа, автономной области), новое наименование подлежит включению в статью 65 Конституции РФ.

Все процедурные моменты прописаны в федеральном конституционном законе «О порядке принятия в РФ и образования в ее составе нового субъекта РФ», принятым 17 декабря 2001 года⁵⁰. В соответствии с документом новый субъект может быть создан путем слияния двух и более граничащих между собой регионов. Совместное предложение об объединении президенту России направляют высшие должностные лица и органы законодательной власти заинтересованных субъектов. Оно должно содержать предполагаемое

⁵⁰ Федеральный конституционный закон от 17 декабря 2001 г. N 6-ФКЗ «О порядке принятия в Российскую Федерацию и образования в ее составе нового субъекта Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации от 24 декабря 2001 г. N 52 (часть I) ст. 4916

наименование и описание границ нового региона, предложения о формировании органов государственной власти на его территории.

После одобрения главой государства вопрос выносится на местные референдумы, при этом различия в формулировке вопроса не допускаются. Согласно законодательству, референдум считается состоявшимся, если в нем приняли участие более половины избирателей субъекта РФ, внесенных в списки. В случае, если по итогам голосования вопрос об объединении регионов не получил одобрения хотя бы в одном из них, новая инициатива о слиянии может быть выдвинута не ранее чем через год.

Официальные данные о результатах референдумов направляются президенту. Глава государства может внести в Государственную Думу проект федерального конституционного закона об образовании в составе России соответствующего субъекта. Документ должен быть принят большинством голосов не менее двух третей от общего числа депутатов Госдумы и одобрен голосами не менее трех четвертей от общего числа членов Совета Федерации, после чего его подписывает Президент РФ. На основании принятого закона в часть 1 статьи 65 Конституции РФ, определяющую перечень субъектов Федерации, вносится название нового образованного субъекта.

Рассмотрим, как эти режимы были осуществлены на практике и применялись ли они с начала действия конституции и до сегодняшних дней.

Первый режим, режим пересмотра конституции, ни разу не применялся с 1993 года на практике. И упоминание о Конституционном Собрании, на котором лежит основная обязанность по осуществлению этого режима внесения изменений в текст конституции, носит чисто теоретический характер, так как до сих пор не принят федеральный конституционный закон о Конституционном Собрании. Следовательно, и применение этого режима невозможно без предварительной подготовки и принятия данного закона. Безусловно, проекты такого закона были, они инициировались различными политическими деятелями. Если говорить о наиболее известных проектах закона о Конституционном Собрании, то можно выделить концепции,

предложенные Геннадием Зюгановым, Вячеславом Зволинским, Виктором Алкснисом и Сергеем Бабуриным, Вячеславом Володиным, Сергеем Ковалевым. Также известен проект Евгения Федорова и Антона Романова.

Главный проблемный вопрос принятия закона о Конституционном Собрании — определение принципов формирования соответствующего органа власти. Сформировались две противоположные точки зрения. В соответствии с первой, необходимо обеспечить как можно более активное участие граждан в деятельности Конституционного Собрания. По второй точке зрения в работе Конституционного Собрания главную роль должны играть люди с необходимым уровнем профессионализма и компетенций. Так, наиболее демократическим в этом смысле проектом можно было бы считать концепцию Сергея Ковалева (Первый Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации), по которой Конституционное Собрание должно было формироваться за счет участия 450 делегатов, избираемых гражданами. Последняя попытка предоставления проекта закона была сделана весной 2020 года. 6 марта 2020 года фракция КПРФ во главе с Геннадием Зюгановым внесла в нижнюю палату проект закона «О Конституционном Собрании». В пояснительной записке к данному законопроекту сказано, что он необходим для пересмотра так называемых «защищенных» глав Конституции, устанавливающих основы конституционного строя в стране. 17 июня 2020 года проект был возвращён инициаторам в связи с нарушением процедуры внесения законопроекта.

Следующий режим внесения изменений в текст конституции очень интересен в связи произошедшими событиями. Режим внесения поправок в главы 3-8.

На практике он применялся не единожды. Впервые внесена была поправка в Конституцию РФ в декабре 2008 года Президентом РФ Дмитрием Медведевым. Инициатива касалась, во-первых, изменения сроков пребывания в должности президента: он увеличился с 4 до 6 лет, и сроков полномочий

депутатов Государственной Думы: с 4 до 5 лет⁵¹; во-вторых, к полномочиям Государственной Думы было отнесено заслушивание ежегодных отчетов Правительства РФ о результатах его деятельности⁵².

В конце 2013 года Президент Владимир Путин предложил законопроект о Верховном Суде РФ и прокуратуре РФ. 5 февраля 2014 года поправка была принята. Был упразднен Высший Арбитражный Суд РФ как специализированный судебный орган. Из текста Конституции РФ убрали все упоминания о Высшем Арбитражном Суде и вообще об арбитражных судах, арбитражном процессуальном законодательстве. Также в поправках повысили конституционный статус прокуратуры и расширили полномочия президента в части назначения на прокурорские должности. Совету Федерации предоставлено право назначать по представлению Президента РФ не только Генерального прокурора РФ, но и его заместителей. Ранее они назначались Советом Федерации с подачи Генерального прокурора РФ. Также Президенту РФ были переданы полномочия назначать прокуроров регионов по представлению Генерального прокурора РФ, согласованному с регионами. Ранее Генеральный прокурор РФ самостоятельно назначал их по согласованию с региональными властями. Президент РФ может назначать и всех иных прокуроров, кроме прокуроров городов, районов и приравненных к ним⁵³.

И, наконец, 21 июля 2014 года была принята еще одна поправка к Конституции РФ, которая позволила Президенту РФ вводить в состав Совета

⁵¹ Закон Российской Федерации о поправке к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ «Об изменении сроков полномочий Президента РФ и Государственной Думы» // Российская газета, 2008, 31 декабря.

⁵² Закон Российской Федерации о поправке к Конституции РФ от 30.12.2008 № 7-ФКЗ «О контрольных полномочиях Государственной Думы в отношении Правительства РФ» // Российская газета, 2008, 31 декабря.

⁵³ Закон Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации от 5 февраля 2014 г. N 2-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации и прокуратуре Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации от 10 февраля 2014 г. N 6 ст. 548.

Федерации до 10% назначенных представителей⁵⁴. Кроме представителей от субъектов Российской Федерации — по одному от законодательного (представительного) и исполнительного органов государственной власти, в эту палату Федерального Собрания входят представители, которых назначает сам Президент, число которых составляет не более 10% от числа членов Совета Федерации. В настоящее время 170 членов Совета Федерации — представители от 85 субъектов России и 17 представителей Российской Федерации назначаются Президентом Российской Федерации. Итого 187 человек. Кстати, после введения исторических поправок от 1 июля 2020 года президентская квота увеличена до 30 человек, также Президент РФ, прекративший свои полномочия по истечению срока или досрочно в случае отставки, вправе стать пожизненным сенатором. Именно так, «сенатор Российской Федерации», теперь называется член Совета Федерации, это понятие введено в текст Конституции после июльских поправок. После перечисленных поправок мы видим, что за период с 1993 по 2020 годы было внесено в текст конституции всего три поправки: 2008, февраль 2014, июль 2014 год. И это, на наш взгляд, правильно, так как Конституция – это стабильный, основной и с юридической точки зрения наивысший закон, по которому выстраивается все остальное законодательство в государстве. Не стоит часто вторгаться в него, нарушая целостность и стройность законодательной системы; подвергать сомнению и изменению основы политической, экономической и социальной жизни; нарушать основополагающие принципы, на которых выстроена государственная система органов власти и управления.

Российскую конституцию принято относить к «жестким» конституциям, таким, для внесения изменений, в которые требуются строгие и сложные требования и условия: квалифицированное большинство голосов, проведение

⁵⁴ Закон Российской Федерации о поправке к Конституции Российской Федерации от 21 июля 2014 г. N 11-ФКЗ «О Совете Федерации Федерального Собрания Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации от 28 июля 2014 г. N 30 (часть I) ст. 4202.

двойного голосования, обязательное участие субъектов в принятии изменений, утверждение на референдуме. Так пусть она такой и остается. Для всех государств конституция – это не только действующий закон, обладающий наивысшей юридической силой и значимостью, но и некий ориентир на будущее. Многие принципы и постулаты, заложенные в ней, лишь только еще предстоит осуществить. Это программа максимум, тот идеал, к которому надо стремиться.

Достаточно интересным представляется момент внесения поправок в июле 2020 года. Поправки предлагались и вносились в четвертый раз (по инициативе действующего Президента). Но их количество и содержание существенно отличается от всех предыдущих ситуаций. Насчет количества до сих пор идут споры, как их считать: по статьям, по частям статей, по изменениям в статьях или по новым статьям. Мы возьмем в качестве критерия статьи (изменение или добавление), и получается их около 46 поправок. Анализ содержания не входит в область нашего исследования. Если очень кратко остановиться на процедуре их принятия, то процесс происходил таким образом.

Поправки были предложены Президентом Владимиром Путиным в послании Федеральному собранию 15 января 2020 года.

20 января президент Владимир Путин внес в Государственную Думу законопроект «О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации публичной власти». 23 января 2020 года законопроект был принят Государственной Думой в первом чтении. 10 марта 2020 года Государственная Дума приняла законопроект о поправках в Конституцию во втором чтении. 11 марта 2020 года Совет Федерации на пленарном заседании в первом чтении принял закон «О внесении поправок к Конституции Российской Федерации». Закон был принят большинством голосов. 12 и 13 марта 2020 года парламенты субъектов федерации одобрили поправки — документ поддержали все 85 региональных законодательных собраний (при установленном статьей 136 Конституции РФ необходимом минимуме в две

трети региональных законодательных собраний— 57). 14 марта 2020 года Президент Путин подписал закон о поправках в Конституцию⁵⁵. С его подписью закон вступил в силу, однако нормы этого закона о поправке к конституции от 14 марта 2020 года (статья 2) откладывались до общероссийского голосования и, согласно закону, вступали в силу при условии его положительного исхода, кроме того документ предусмотрел рассмотрение соответствия неизменяемым главам Конституции как самих поправок так и их особого порядка вступления в силу Конституционным судом и лишь при его положительном вердикте голосование могло быть проведено.

Конституционный суд приступил к проверке закона на соответствие Конституции уже в тот же день, 14 марта 2020 года. 16 марта 2020 года Конституционный суд подтвердил соответствие поправок Конституции.

17 марта 2020 года Владимир Путин подписал указ о проведении 22 апреля всенародного голосования по предложенным поправкам в Конституцию. 25 марта 2020 года Владимир Путин предложил перенести голосование по поправкам в Конституцию на неопределённый срок из-за пандемии COVID-19. 1 июня 2020 года президент Путин назначил голосование на 1 июля 2020 года. Общероссийское голосование прошло успешно. 4 июля 2020 года с момента опубликования в официальных изданиях поправки вступили в силу. Если бы не эпидемиологическая ситуация в стране и в мире, поправки были бы внесены примерно через месяц после предложения Президента. На практике это произошло через три с половиной месяца. Ни подтверждение Конституционного суда РФ, ни общероссийское голосование среди населения, как регуляторы и участники процесса принятия поправок, нигде не прописаны, их роли не определены, сила их решений не закреплена законодательно, в Конституции таких положений нет. Само

⁵⁵ Закон РФ о поправке к Конституции РФ от 14.03.2020 N 1-ФКЗ «О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти» // Доступ из справочно-правовой системы URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_346019/

голосование проводилось по особому порядку. На него не распространялось действие законов «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»⁵⁶, «О референдуме Российской Федерации»⁵⁷. Были задействованы не применяемое в России на федеральных выборах (за исключением отдаленных и труднодоступных местностей) досрочное голосование и опробованное один раз (на выборах в Московскую городскую думу в 2019-м) электронное голосование.

И наконец, третий режим внесения изменений в текст конституции. Это изменения в статью 65. В ней перечислены в алфавитном порядке все субъекты Российской Федерации. Количество их менялось с 1993 года. В 1993 году, когда была принята ныне действующая Конституция, насчитывалось 89 субъектов. В последующие годы в России было проведено пять слияний субъектов Федерации. Процесс проходил в 2003-2008 годах путем включения автономных округов в состав краев и областей в целях ускорения их социально-экономического развития и повышения уровня жизни населения. В ходе объединения были ликвидированы шесть автономных округов. Все они вошли в состав новых укрупненных субъектов Федерации как административно-территориальные единицы с особым статусом. В результате общее число российских регионов сократилось с 89 до 83 в 2008 году. После присоединения республики Крым и города Севастополя к России в марте 2014 года⁵⁸ число субъектов Федерации возросло до 85 (22 республики, девять краев, 46 областей, три города федерального значения, одна автономная область, четыре автономных округа). Совсем недавно, 13 мая 2020 года, главы

⁵⁶ Федеральный закон от 12 июня 2002 г. N 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации от 17 июня 2002 г. N 24 ст. 2253.

⁵⁷ Федеральный конституционный закон от 28 июня 2004 г. N 5-ФКЗ «О референдуме Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации от 5 июля 2004 г. N 27 ст. 2710.

⁵⁸ Федеральный конституционный закон от 21 марта 2014 г. N 6-ФКЗ «О принятии в Российскую Федерацию Республики Крым и образовании в составе Российской Федерации новых субъектов - Республики Крым и города федерального значения Севастополя» // Собрание законодательства Российской Федерации от 24 марта 2014 г. N 12 ст. 1201.

Архангельской области и Ненецкого автономного округа подписали меморандум о намерении объединить регионы в единый субъект Федерации. Так что, совсем скоро, количество субъектов опять изменится.

Проведя сравнительный анализ положений трех конституций, затрагивающих вопрос внесения изменений в текст конституции, мы пришли к выводу, что сегодняшняя конституция достаточно полно и подробно прописывает разные режимы внесения таких изменений. В Конституции 1993 года таким правовым режимам посвящена глава 9, которой содержится 4 статьи, описывающие каждый из них. Такого подробного определения и описания их особенностей не было в предыдущих советских конституциях. Их наличие и, главное, применение, делает их важными и существенными условиями, при которых достигается стабильность конституции как основного закона. А стабильность конституции является важнейшим условием режима законности, устойчивости правовой системы и государственного механизма, фактором определенности в отношениях между личностью и государством.

Ушакова Е.В., Кобзева Е.И.

ЦИФРОВЫЕ ПРАВА КАК ЭЛЕМЕНТ КООРДИНАЦИИ ПРАВА И ЭКОНОМИКИ

Выставляя на первый план и подчеркивая конститутивную функцию естественного права⁵⁹ нельзя не затронуть гражданские права, которые зародились еще в Древнем Риме.

Еще на этапе становления и зарождения абсолютно нового для гражданского законодательства вида объектов гражданских прав такие как цифровые права концепция его зарождения подвергалась определенной критике. Это было вполне оправданным не только с точки зрения научной

⁵⁹ Ушакова Е.В. Теория естественного права в концептуализации правового государства и гражданского общества. Монография. Ставрополь, Логос 2018, С. 275.

неподготовленности, но также и со стороны отсутствия психологического настроя органов управления Интернет-технологиями.

Интеграция управления между Интернетом и способами экономической деятельности предлагают возможность пересмотреть свойства сети и переопределить их в функциональных, а не морфологических терминах. Его универсальная структура - сквозная, мультимедийная, децентрализованная и так далее - фактически дает Интернету три основные функции, которые делают его вектором экономических преобразований.

Во-первых, пластичность: способность подключать новых участников к сети, вставлять разнообразные материалы любого рода и открывать или закрывать информационные пространства. Все эти действия возможны с исключительной динамической гибкостью, экстремальной по сравнению с тем, что было возможно с сетевыми технологиями до цифровой эры.

Во-вторых, трансверсальность: способность «беспрепятственно» взаимодействовать через географические, политические, экономические или социальные границы. Таким образом, Интернет является транснациональным, трансиндустриальным и транспользовательским одновременно, объединяя крупные фирмы, мелких специалистов и общественность благодаря своему универсальному и недорогому стандарту.

Наконец, избирательность: способность модулировать обмен информацией очень тонко в соответствии с характером отправителей и получателей и типом «канала», от одного к одному, как в обычной электронной почте, до одного ко многим, как в рассылках или многие ко многим, как на форумах. Для экономических агентов эта избирательность улучшает доступ к соответствующей информации, касающейся их потребностей и стратегических действий, особенно облегчая поиск наиболее подходящих партнеров и продуктов для взаимовыгодных обменов.

Можно представить, что появление этой технологии, введение силы «цифровой экономики», естественно, должна привести к текущим рынкам и менее бюрократическим иерархиям. Однако это видение, основанное на

убеждении «здравого смысла» о том, что более высокие технологические показатели обязательно повлекут за собой более высокие экономические показатели, уже частично ослаблено фактами и вводит в заблуждение в отношении его упрощающего упрощения⁶⁰.

В экономике с цифровой сетью компании все больше полагаются на программные системы для сотрудничества с компаниями-партнерами, для предоставления услуг своим клиентам и в целом для достижения своих бизнес-целей. Хотя эта тенденция существует уже много лет, она по-прежнему влияет на то, как проектируются и развиваются программные системы, а также на бизнес-модели, на которых основываются компании. С другой стороны, программные технологии предоставляют новые возможности для компаний и новые методы ведения бизнеса⁶¹.

Современный потребительский рынок в своем значении практически до конца перешел на приобретение товаров путем оплаты онлайн, что стало одной из первостепенных тенденций потребительского рынка⁶².

С появлением и развитием новых цифровых возможностей во всех сферах индустриализации, а именно, таких, как: право, экономика, медицина, банковский сектор, инженерия и другие, цифровизация существенно упростила нашу жизнь. Цифровые юридические действия до 2019 года не были законодательно урегулированы, где и создавались сложности в реализации и были риски.

Принятие Федеральных законов, подзаконных нормативно-правовых актов, отвечающих практическим аспектам воплощения института цифровой экономики привело к тому, что на практике уже несколько лет существуют цифровые сделки, аккумулирующие порядок исполнения обязательств по

⁶⁰ Eric Brousseau, Nicolas Curien. Internet and digital economics. Cambridge university press. Cambridge, New York, Melbourne, Cape Town, Singapore, Sao Paulo -2007.

⁶¹ Paul J.J.Wefens, Mathias Weske. Digital economics/ Springer.Germany, Postdam -2007.

⁶² Rohan Kariyawasam. International Economic Law and the Digital Divide. Edward Edgar. Cheltenham, UK, Northampton, MA, USA – 2007.

договорным отношениям.

Хотя ни блокчейны, ни смарт-контракты не требуются для заключения или исполнения юридически обязательных контрактов, их использование обеспечивает как функциональные, так и потенциально юридические функции, преимущества и риски, которые следует учитывать юридическим консультантам и их клиентам при определении их пригодности для конкретных транзакций и приложений.

Многие типы традиционных письменных соглашений («традиционные договоры»), такие как договоры условного депонирования, договоры страхования или договоры о переводе средств, предполагают наличие центрального органа третьей стороны, будь то условно-депозитный агент, страховой агент или банк, соответственно. Смарт-контракт на блокчейне может удерживать средства на условном депонировании, выплачивать страховой платеж при подтверждении наступления покрываемого инцидента или высвободить средства при наступлении заранее запрограммированного условия, в каждом случае без необходимости наличия центрального органа для координации и администрирования этого договора⁶³.

Развертывание и использование смарт-контракта при отсутствии управления традиционным договором также поднимает концептуальные вопросы. Во многих случаях функция смарт-контракта будет соответствовать намерению сторон, потому что стороны будут кодировать функции правильно в смарт-контракт. Если есть ошибки в кодировании, проблемы с оракулами или другие неожиданные проблемы, однако, сторона может не получить ожидаемую выгоду от сделки. Без регулирующего традиционного договора, который учитывает намерения сторон, не может быть никаких юридических средств правовой защиты для якобы ошибочного результата исполнения смарт-контракта. Если смарт-контракт структурирован как юридически

⁶³ B. Johanson, C.Karlsson, R.Stough. The Emerging Digital Economy. Springer. Berlin. Heidelberg. New York -2006.

осуществимое соглашение с намерением сторон, четко указанным в нем, или если смарт-контракт регулируется традиционным контрактом потерпевшей стороны, будет иметь более четкие средства привлечения другой стороны к ответственности выполнить намерение сторон.

Пороговые юридические вопросы, то есть ли и под чем условия смарт-контрактов могут быть юридически обязывающими договорами, как те, которые отличаются от традиционных письменных договоров, и чем соображения должны быть приняты во внимание при принятии решения о использовании автономный смарт-контракта или смарт-контракта, который регулируется традиционным договором.

Переводом средств через смарт-контракт может служить предложение или принятие, и как часть рассмотрения. Например, финансирование смарт-контракта с криптовалютой с последующими выплатами в зависимости от результатов деятельности контрагента может рассматриваться как предложение о заключении договора, если оно предназначено для побуждения контрагента к действиям. Если, однако отправка криптовалюты в смарт-контракт инициирует выполнение смарт-контракта, тогда эту отправку можно считать принятием условий смарт-контракта и, как рассмотрение.

Перевод платежа в смарт-контракт, который закодирован, чтобы обеспечить услуги по получению этого платежа (например, разблокировка двери гостиничного номера через устройство Интернета вещей) могут служить взаимному рассмотрению.

Чтобы поддержать позицию о том, что смарт-контракт является юридически обязательным, стороны смарт-контракта должны работать над тем, чтобы убедиться, что условия являются достаточно определенными и доведены до сведения всех договаривающихся сторон в процессе разработки и развертывания.

Поскольку смарт-контракты закодированы, то могут быть некоторые проблемы с созданием договора, если не все стороны могут понять суть условий смарт-контракта или если код не может точно представить либо

предложение, либо принятие. Если какая-либо из сторон ошибается в отношении условий смарт-контракта, суд может не захотеть считать его юридически обязательным в отношении неосведомленной стороны.

Консорциумы могут сыграть полезную роль в установлении стандартов и общепринятой практики среди сторон, осуществляющих операции с блокчейном, используя смарт-контракты⁶⁴.

Интеллектуальные контракты основаны на инновациях технологии блокчейн и могут позволить сторонам структурировать и осуществлять транзакции более эффективным и безопасным способом, чем традиционные контракты⁶⁵. Тем не менее, по-прежнему существуют проблемы и препятствия, которые необходимо преодолеть, прежде чем умные юридические соглашения станут обычным явлением. Хотя мы признаем, что технология все еще находится в зачаточном состоянии и не является панацеей от всех нынешних проблем нашего рынка, мы по-прежнему уверены, что интеллектуальные контракты и технология блокчейна будут в конечном итоге преобразовать наш рынок.

Цифровое право регламентирует взаимоотношения между субъектами, осуществляющими как экономическую деятельность внутри одной страны, так и внешнеэкономическую деятельность с помощью транзакций с помощью цифровых технологий⁶⁶.

Подводя итоги к вышесказанному можно предопределить, что цифровое

⁶⁴ Использование смарт - контрактов в современной экономической системе Волкова Т.А. В сборнике: Проблемы и перспективы экономических отношений в постиндустриальном обществе. Сборник статей Международной научно-практической конференции: в 2 частях. 2017. С. 93-95.

⁶⁵ Морозов, А.В. Информационное право и информационная безопасность. Часть 1 : учебник для магистров и аспирантов / А. В. Морозов, Л. В. Филатова, Т. А. Полякова. — Москва, Саратов : Всероссийский государственный университет юстиции (РПА Минюста России), Ай Пи Эр Медиа, 2016.

⁶⁶ Лапина, М. А. Информационное право : учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности 021100 «Юриспруденция» / М. А. Лапина, А. Г. Ревин, В. И. Лапин ; под редакцией И. Ш. Киясханов. — Москва : ЮНИТИ-ДАНА, 2004.

право закрепляется как желаемый элемент координации права и экономики в разных странах, где находит свое прогрессирующее применение в IT-отрасли.

Ветчинников Д.В.

ПРАВООЗАЩИТНЫЕ ОРГАНИЗАЦИИ В УСЛОВИЯХ ЦИФРОВОЙ ЭКОНОМИКИ

Правозащитные организации - одна из больших групп общественных объединений, специализирующихся на помощи тем, чьи права были нарушены. Однако однозначного толкование термина «правозащитная организация» нет. Но в целом можно утверждать, что это организации, чья работа направлена на восстановление прав человека и гражданина, как в индивидуальной, так и в общественной жизни, на различных территориальных уровнях: от местного до международного.

Предлагаю рассмотреть общественные объединения (организации) как добровольные, самоуправляющиеся, некоммерческие группы, которые являются частью структуры гражданского общества, созданные по инициативе граждан или их ассоциации, объединенные на основе общины для достижения общественно полезных целей преимущественно в духовной, культурной и политической жизни общества⁶⁷.

История правозащитных движений восходит к середине XIX века, с созданием Интернационала Комитета Красного Креста. Первая правозащитная ассоциация в России - Московская Хельсинкская группа, основанная в 1976 году. Однако мы не должны забывать, что права человека стали вопросом и вызывали озабоченность гораздо раньше, в рамках деятельности общественных ассоциаций, не выполняющих чисто правозащитных функций.

⁶⁷ *Шухов Ф.Г.* Общественные объединения в Российской Федерации: правовое регулирование, понятие и классификация // Гуманитарная планета. - 2009. - №2. - С. 60.

На данный момент существует несколько классификаций правозащитных организаций. Например, А.Ю. Погорельский предлагает различать две группы организаций - по направлению деятельности. Первые осуществляют деятельность на весь спектр вопросов прав человека, последние - по направлению в частности⁶⁸.

А.Ю. Сунгуров предлагает различать типы правозащитных организаций по основному предмету и виду деятельности:

- Классическая защита прав человека, помощь отдельным людям, чьи права требуют восстановления, близкая к пропагандистской.
- Гражданский контроль силовых структур (правоохранительные агентства, места содержания под стражей). Часто образовательная функция добавлена к функции управления.
- Гражданское участие в реформировании и улучшении энергоэффективности (подготовка счетов, обучение, участие в работе государственных учреждений)⁶⁹.

Большинство организаций комбинируют эти формы и функции, поэтому здесь правильнее было бы различать с учетом квалификации функций деятельности правозащитных организаций. В этом смысле будет использоваться для обзора вся практическая деятельность правозащитных объединений в рамках цифровой экономики.

Прошло более двух лет с момента принятия программы «Цифровая экономика Российской Федерации»⁷⁰, наша страна находится на пути к активной реализации поставленных целей, заложенных в программе, для создания необходимых условий развития цифровой экономики. Цифровые данные распознаются как существенный фактор производства во всех сферах деятельности, который как результат повышает конкурентоспособность

⁶⁸ Погорельский А.В. Международное правозащитное движение: история и современность. Воронеж: Науч. кн., 2009. - С. 112.

⁶⁹ Сунгуров А.Ю. Правозащитные организации и структуры в России: состояние и перспективы развития // https://www.civisbook.ru/files/File/Sungurov_prav_org.pdf

⁷⁰ Программа «Цифровая экономика Российской Федерации».

страны, обеспечивает экономический рост и влияет на образ жизни горожан. Среди целей программы - создание цифровой экономики, обеспечивающей эффективное взаимодействие всех участников социально-экономической деятельности и устранение препятствий и ограничений для создания и развития высокотехнологичного бизнеса.

Цифровое право не менее важно для формирования и развития цифровой экономики. Само понятие цифрового закона можно рассматривать в его широком толковании и с использованием ограниченного подхода. Концепция цифрового права не должна ограничиваться электронными платежными средствами и электронными транзакциями, смысл этого понятия может быть гораздо шире, определяя идейно-методологические подходы к правовому исследованию.

Важность соблюдения цифрового права как набора конкретных основных прав человека и гражданина в контексте развития цифровых технологий закреплено в нескольких международно-правовых актах.

Окинавская хартия глобального информационного общества, принятая главами государств и правительств G8 22 июля 2000 года, гласит, что все люди должны иметь возможность пользоваться преимуществами глобального информационного общества и свободным обменом информацией и знаниями⁷¹.

18 декабря 2013 г. Генеральная ассамблея США приняла резолюцию A / RES / 68/167 «Право на Конфиденциальность в эпоху цифровых технологий», в которой говорится, что в контексте глобального и открытого Интернета и быстрого развития информационных и коммуникационных технологий, права человека, включая право на неприкосновенность частной жизни, должны быть защищены онлайн⁷². В рамках этой резолюции все государства призвали

⁷¹ Окинавская хартия Глобального информационного общества // <http://www.kremlin.ru/supplement/3170>

⁷² Резолюция Генеральной Ассамблеи Организации объединенных наций. A / RES / 68/167 «Право на неприкосновенность личной жизни в цифровой» век»// <https://undocs.org/ru/A/RES/68/167>

уважать и защищать права человека в контексте цифровой связи и принять меры для предотвращения нарушений этих прав. Цифровые права, которые являются частью общего цифрового закона, в свою очередь, являются спецификацией универсальных прав человека в информационных обществах, которые гарантированы международно-правовыми актами и Конституцией.

Таким образом, цифровые права можно рассматривать как «оцифрованные», универсальные права человека.

Так что у правозащитных организаций появилась новая тема: охрана и новый способ выполнения своих функций. То есть, с одной стороны, они могут участвовать в защите цифровых прав граждан, осуществляют контроль за деятельностью властных структур в этом отношении, а с другой стороны, использовать инструменты цифровой экономики и цифрового общества для достижения своих целей.

Рассмотрим первую версию деятельности правозащитных организаций - защита цифровых прав граждан.

Для этого необходимо обратиться к исследованиям состояния соблюдения цифровых прав, которые осуществляются многими НПО в России и за рубежом. Согласно отчету Freedom of the Net от Freedom Дом в 2018 году⁷³, общей тенденцией во всех штатах является усиление цифрового авторитаризма, т.е. усиление контроля за действиями граждан в сети и подрыв уверенности в Интернете. По данным организации аналитиков, защищающих свободу Интернета от цифрового авторитаризма, этот вопрос важен для защиты демократии в целом.

Технологии должны давать гражданам определенную возможность социального, экономического и политического выбора без давления и манипуляций. Интернет становится новой публичной ареной и необходимо, чтобы он служил общественному благу. Сохранить демократию - это защитить

⁷³ Свобода Сети 2018 // <https://freedomhouse.org/report/freedomnet/freedom-net-2018/rise-digital-authoritarianism>

частные права граждан и личную информацию, тогда глобальная свобода Интернета станет противоядием от цифрового авторитаризма. Исследование свободы Интернета в 65 странах показали, что этот уровень снизился более чем в половине стран.

В отчете Россия относится к группе несвободных стран по следующим критериям: блокировка мессенджеров, блокировка контента, аресты блогеров и других граждан из-за определенных видов деятельности в Интернете. Отмечается, что снижение уровня свободы продолжается. В последние годы была проделана работа по повышению независимости данных.

Итак, власти запретили VPN-сервисы, разрешающие доступ к сайтам, заблокированы на территории России и введены в обязательном порядке условия идентификации пользователей мессенджеров, используя номер мобильного телефона. Согласно закону о борьбе с терроризмом, IT компании были обязаны хранить информацию об активности пользователей на срок до 6 месяцев и предоставить доступ к нему в представителей ФСБ.

Среди самых заметный случаев ограничения цифровых прав пользователей была блокировка мессенджера Telegram, который отказался предоставить доступ к пользовательским данным. Разработчикам удалось применить технологии для обхода блокировки.

За последние 10 лет количество возбужденных уголовных дел к онлайн-активности увеличилось до 1449, 98% из них с обвинительными приговорами. Наиболее резонансными из них были случаи с Дмитрием Богатовым, Александром Соколовым, Романом Гришиным. Кроме того, громкие дела были связаны с оскорблением чувств верующих, пропагандой нетрадиционных сексуальных отношения⁷⁴.

Согласно отчету правозащитной организации Агора, агрессия против блогеров и онлайн активистов растет. Так, более 60 граждан в 2017 году стали объектом угроз и нападений, причем несколько раз.

⁷⁴ Страновой отчет по России // <https://freedomhouse.org/report/freedomnet/2018/russia>

Как правозащитные организации действуют в этом контексте? 30 апреля 2018 г. был организован митинг против блокировки Telegram. Его организаторами выступила Либертарианская партия и активисты Общества защиты Интернета. Либертарианская партия России создана 15 апреля 2008 года. Политическая платформа партии основана на философии либертарианства, которая предполагает, что человек принадлежит только себе и свободен распоряжаться собой и своей собственностью, если методы деятельности не причиняют вреда другим людям и их собственности, при этом никто не вправе препятствовать человеку в этой деятельности⁷⁵. Программа либертарианцев, сторонников защиты от, по их мнению, чрезмерного государственного контроля над Интернетом. Либертарианская партия - это традиционная политическая партия, имеющая много широких программ, не ограничиваясь защитой цифровых прав.

Некоммерческая организация «Общество защиты Интернета» (ОЗИ), выступает против «цензуры, чрезмерного регулирования, административных запретов». Среди проектов общества – Интернет карта репрессий, Индекс свободы Интернета, взаимосвязь индексов, измеряющих возможность подключения к русскому Интернету⁷⁶.

Таким образом, OZI специализируется на измерении степени свободы Интернета и, через него, в той степени, в которой цифровые права граждан России уважают, прилагает усилия для защиты их, в том числе путем проведения массовых акций. Акция напрямую повлияла на деятельность властей по блокированию мессенджеров, блокировка результатов не принесла - мессенджер продолжает работать. Однако это действие стало масштабным проявлением (более 10 тыс. участников) недовольства ограничения прав пользователей Интернет. Помимо акции, массовые обращения пользователей

⁷⁵ Наши принципы - Либертарианская партия России // <http://libertarianparty.ru/nashi-printsipy/platforma-partii>

⁷⁶ ОЗИ - Общество Защиты Интернета // <https://ozi-ru.org>

Telegram, были отправлены в Европейский суд по правам человека с исками за нарушение права на неприкосновенность частной жизни⁷⁷.

Еще один важный массовый митинг против изоляции российского Интернета был проведен 10 марта 2019 г.⁷⁸. Официально целями митинга была демонстрация несогласия граждан с общественно-политическим курсом правительства, в частности, с законопроектом о «суверенном Интернете»⁷⁹ (подписанный президента 1 мая 2019 г.) и растущая цензура в Интернете. То есть, по сути, речь шла о гарантиях права на свободу мысли и слова в Интернете, которая была против стремления законодателей создать защитные меры и ограничить независимое интернет-пространство.

Организаторами выступили уже упомянутые либертарианцы, Партия России и ОЗИ. Информационная поддержка митинга была предоставлена общественной организацией Роскомсвобода. Эта деятельность направлена на противодействие цензуры в Интернете, а также продвижение идей свободы информации и саморегулирование интернет-индустрии⁸⁰. Роскомсвобода контролирует законодательную деятельность в регулировании Интернета, защищает права пользователей и владельцев заблокированных сайтов. Организация, среди проектов которой много образовательных, - Центр цифровых Прав, платформа для услуг VPN, конференций и учебных материалов по информационной безопасности. Организация кампании направлена как на защиту отдельных граждан, так и при защите определенных прав, например, авторских прав в цифровом пространстве и веб-сервисах.

⁷⁷ Пользователи Telegram обратились в Страсбург // <https://www.vedomosti.ru/politics/articles/2018/04/12/766449-telegramstrasburg>; Bitva za Telegram переносится в Страсбург // <https://roskomsvoboda.org/47943/>

⁷⁸ Митинг против изоляции рунета // <https://freeru.net/>

⁷⁹ Законопроект № 608767-7 О внесении изменений в некоторые Законодательные акты Российской Федерации (в части обеспечения безопасного и устойчивого функционирования сети «Интернет» на территории Российской Федерации) // <http://sozd.duma.gov.ru/bill/608767-7>

⁸⁰ Роскомсвобода // <https://roskomsvoboda.org/>

Для защиты прав граждан Роскомсвобода привлекает юристов, готовых оказать бесплатную юридическую помощь тем пользователям, которые подвергаются незаконным уголовным или административным и судебным преследованиям за выражение мнения в Интернете, деятельность в социальных сетях или за другие действия, связанные с использованием киберпространства, а также пользователям, владельцам сайтов, блогерам и администраторам публичных страниц в случае, если государственные органы приняли незаконные решения по ограничению доступа, блокировке страницы или сайта и объявили информацию незаконной⁸¹.

Одной из акций, организованных Роскомсвободой, стала кампания #FreeBogatov в поддержку Дмитрия Богатова, который был задержан за призывы к беспорядкам, опубликованные в социальной сети⁸². Юрист организации участвовал в защите Богатова, сама организация распространила информацию о ходе дела и призвала общественность поддержать Богатова. Дело Дмитрия Богатова было прекращено за отсутствием состава преступления⁸³. Правозащитное общество Мемориал считает Дмитрия Богатова политзаключенным⁸⁴.

Роскомсвобода также защищает интересы отдельных пользователей, столкнувшихся с нарушением своих прав в сети Интернет. Например, заявка была подана на двух сторонних пользователей социальной сети ВКонтакте присоединиться к делу ООО «ВКонтакте» против ООО «ДАБЛ» из-за сбора персональных данных пользователей и нарушение защиты персональных данных человека⁸⁵.

Клиентами организации также являются юридические лица. Например, Private Networks, которая оспаривает незаконную блокировку своих

⁸¹ Получить юридическую помощь // <https://roskomsvoboda.org/help/>

⁸² # FreeBogatov // <https://roskomsvoboda.org/27642/>

⁸³ Математик больше не экстремист // <https://www.kommersant.ru/doc/3630980>

⁸⁴ Мемориал считает математика Богатова политзаключенным // <https://memohrc.org/ru/news/memorial-schitaet-matematika-bogatovapolitzaklyuchennym>

⁸⁵ А40-18827 / 2017 // <http://kad.arbitr.ru/Card/1f33e071-4a16-4bf9-ab17-4df80f6c1556>

технических сайтов. В настоящее время дело находится на стадии рассмотрения кассационной жалобы в Верховный Суд РФ⁸⁶.

Кроме того, юристы организации предоставляют помощь владельцам заблокированных сайтов, причем вполне успешно. Например, Октябрьский районный суд Санкт-Петербурга взыскал с прокуратуры города Санкт-Петербурга в счет оплаты расходов, понесенных владельцем сайта, желающим отменить решение о блокировке своего ресурса⁸⁷.

Международное общество «Мемориал», в своих заявлениях, также выступает против блокировки оппозиционных сайтов, поскольку блокировка сайтов становится инструментом цензурных репрессий и способом контроля СМИ: «Мы настаиваем: необходимо разблокировать оппозиционные интернет-ресурсы, а Роскомнадзор и Генеральная прокуратура должны прекратить преследовать и блокировать интернет-СМИ для публикации информации, критикующую власть»⁸⁸.

Международная правозащитная группа Агора также участвует в таких вопросах. В Смольнинский районный суд г. Санкт-Петербурга подали иск к социальной сети ВКонтакте на возмещение 100 тыс. руб. за моральный ущерб за разглашение личной информации пользователя правоохранительным органам. Истцом была Лилия Чанышева, сотрудница штаба Алексея Навального в Уфе, а юристы - представители Международной группы Агора⁸⁹. Юристы Агоры также активно занимаются Telegram-историями. Они участвуют в деле с момента подачи апелляции в Мещанский районный суд Москвы. Юристы организации инициировали внедрение информационных технологий исследования службы, обратились к спецдокладчику ООН по

⁸⁶ Арбитражный суд не удовлетворил жалобу ТГВПН на «резиновую» блокировку // <https://roskomsvoboda.org/45890/>

⁸⁷ Юристы РосКомСвободы взыскали с питерской прокуратуры 150 000 рублей. // <https://roskomsvoboda.org/43227/>

⁸⁸ «Мемориал»: прекратить преследования и блокировки онлайн-медиа // <https://hro.org/node/26901>

⁸⁹ На «ВКонтакте» первые подали в суд за сотрудничество с правоохранителями // <https://www.agora.legal/news/2018.10.31/Na-%20ABVKontakte%20BB-первые-подали-в-суд-засотрудничество-с-правоохранителями/> 833

праву на свободу слова Дэвиду Кэю, с просьбой повлиять на ситуацию вокруг мессенджера в России, поддержать коллективные иски в Верховном суде Российской Федерации и Европейского суда по правам человека. 17 апреля 2018 года Agora International Group объявила о запуске горячей линии в помощь владельцам сайтов, но онлайн-сервисы столкнулись с техническими проблемами из-за деятельности Роскомнадзора по блокировке Telegram⁹⁰.

Еще одна деятельность правозащитных организаций в контексте цифровой экономики - использование ее инструментов для достижения своих целей. Конечно, все правозащитные организации используют инструменты для доступа к своим подзащитным - интернет-сайты, каналы и страницы в социальных сетях и мессенджерах. Это эффективные инструменты для общения как с новыми, так и с традиционными зрительскими аудиториями. Однако есть специальные кампании правозащитных организаций, организованные через Интернет. Например, комитет против пыток проводит такие мероприятия: общественное расследование жалоб на пытки, бесчеловечное или унижающее достоинство обращение; представительство заявителя в следственных органах и суде; помощь в получении компенсации⁹¹, а также, при необходимости, проведение меры медицинской реабилитации. Совместно с Интернет-изданием Медуза и креативным агентством Zebra Hero, опубликовали рассказы Русской школы йоги о пытках и других противоправных насилиях. Рассказы содержат видеоролики с участием знаменитостей российских СМИ о видах применяемых пыток. Результатом его публикации стало пожертвование Комитету против пыток от 815 жертвователей в размере 450 тысяч рублей, которые пойдут на оплату лечения и реабилитации, а также для проведения необходимых освидетельствования жертв пыток⁹².

⁹⁰ Дело Telegram <https://agora.legal/cases/Internet/Delo-Telegram/204>

⁹¹ Комитет против пыток // <https://www.pytkam.net/ru/chem-myzanimaemsya>

⁹² Итоги проекта «Русская школа йоги». Комитету против пыток пожертвовали 450 тысяч рублей // <https://meduza.io/feature/2019/08/19/itogi-proekta-russkaya-shkola-yogikomitetu-protiv-pytok-pozhertvovali-450-tysyach-rubley>

Таким образом, Интернет может быть инструментом как защиты, так и нарушения цифровых прав граждан⁹³. С одной стороны, это отличный способ возродить площадку общественного обсуждения, Агору, с другой - граждане уязвимы перед технологическими вызовами и могут столкнуться с нарушением своих прав, поскольку они находятся под влиянием двух разнонаправленных процессов: развития технологий, позволяющих более широко управлять информацией и сдерживания развития технологий, что необходимо для обеспечения национальной безопасности государств.

Правозащитные НКО органично вписываются в ландшафт цифровой экономики. Традиционные организации, которые могли существовать даже без Интернета, так как их специализация не связана с цифровыми правами и не требует использования специальных технологий (например, Либертарианская партия России, Мемориал Международное общество, Agora International Human Rights Группа, Комитет против пыток) открывают новые возможности Интернет-инструментов для привлечения новых сторонников и новые области деятельности - защита цифровых прав. Новые ассоциации, которые специализируются, в частности, на цифровых правах и новых технологиях (Общество защиты Интернета, Роскомсвобода) не могли возникнуть вне контекста цифровой экономики.

Рассмотренные примеры деятельности правозащитников общественных объединений в контексте цифровой экономики показывают, что спектр их деятельности довольно широк. Он включает: защита прав граждан, в том числе цифровых прав (распространение информации в Интернете, распространение оппозиционных мнений в Интернете, раскрытие личной информации, незаконное преследование за использование анонимных услуг), защита юридических лиц (в основном незаконное блокирование ресурсов), использование Интернета для достижения собственных целей (образовательная деятельность, творческие кампании, общественные

⁹³ Пиккоун Т. Демократия и цифровые технологии // СУР. - 2018. - v.15. № 27. - С. 30.

заявления). Как традиционные, так и новые ассоциации действуют во всех указанных сферах деятельности, однако традиционные организации более склонны защищать физлиц. Более того, новые технологии становятся важным предметом анализа, который позволяет делать выводы о состоянии цифровых прав, государственного контроля над цифровым полем, гражданского контроля над ролью государства в цифровом поле. Все эти темы становятся неотъемлемым атрибутом современного цифрового мира.

Маркова Н.А., Солодовникова А.В.

НЕВМЕНЯЕМОСТЬ КАК ЭЛЕМЕНТ ОБЪЕКТИВНО-ПРОТИВОПРАВНОГО ПОВЕДЕНИЯ: ИСТОРИКО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

Правовое регулирование общественных отношений в сфере нарушения прав, свобод и законных интересов личности несомненно выступает в качестве основополагающего фактора формирования правового государства, однако исследование вопросов специфической природы объективно-противоправного поведения в определенной мере носит фрагментарный характер.

Историко-правовое исследование российского законодательства свидетельствует о том, что только в XVII веке в отношении совершения противоправных деяний стало учитываться психическое состояние совершившего лица, а именно первая узаконенная формулировка неменяемого состояния содержится в Новоуказанных статьях о татевных, разбойных и убийственных делах от 22 января 1669 ., устанавливающих в качестве критерия привлечения к уголовной ответственности возраст и

психическое состояние лица, совершившего деяние - «еще седми лет отрок или бесный убьет невиновен есть в смерти» (ст. 79)⁹⁴.

Развитие указанной концепции сформировалось на основании представления об отсутствии вины «бесных» в силу реализации своего противоправного поведения при отсутствии воли. Необходимо отметить, что положения о «состоянии бешенства и повреждения ума» распространялись только на совершение насильственного лишения жизни (убийства), в свою очередь совершение в указанном невменяемом состоянии иных противоправных деяний, например, разбоя или татбы не предусматривало исключения виновности и не привлечения виновного лица к мерам ответственности ввиду его невменяемого состояния.

Идеи об установлении в качестве условий, допускающих освобождение от ответственности, таких оснований как не достижение установленного возраста и «лишение ума» нашли отражение и в Артикуле воинском 1715 г.

В Уложении о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. уже более детально зафиксированы условия когда «содеянное не должно быть вменяемо в вину», в частности не подлежали применению наказания «дети, не достигшие семи лет от роду» и «безумные от рождения или сумасшедшие», с указанием факта невозможности понимания «противозаконности и самого свойства своего деяния» (ст.100-101)⁹⁵.

Изложенная позиция фактически устанавливает определенную форму возможного установления состояния невменяемости относительно поведения лица, которое имеет схожие черты с современным правовым восприятием и толкованием объективно-противоправного деяния. Также в это период учитывалась возможная опасность совершения объективно-противоправных деяний в последующем либо совершение «смертоубийства», вследствие чего

⁹⁴ Новоуказные статьи о татбных, разбойных и убийственных делах от 22 января 1669 г. URL: <http://base.garant.ru/55097777/#ixzz6bOxOISCl>. Дата обращения: 10.10.2020 г.

⁹⁵ Уложение о наказаниях уголовных и исправительных. СПб.: В Типографии Второго Отделения Собственной Его Императорского Величества Канцелярии, 1845.

предусматривалось наказание в виде помещения «безумных» в специализированные учреждения - «дома умалишенных».

В положениях Уголовного уложения 1903 г. устанавливалось, что совершившему противоправное деяние не может быть вменено совершенное им деяние, ввиду невозможности осознания указанным субъектом по причине «болезненного расстройства душевной деятельности или бессознательного состояния либо умственного недоразвития» сущности и содержания поступка или невозможности руководить своими действиями. Именно в исследуемый период времени сформировалась определенная формула невменяемости с медицинским критерием, включающим различные формы психических расстройств и состояний, связанных со степенью расстройства воли и интеллекта индивида.

В последующий период времени уже доктрина советского уголовного права стала базироваться на применении принудительных мер медицинского характера к лицам, совершившим объективно-противоправные деяния. Так, согласно ст. 14 Руководящих начал по уголовному праву РСФСР 1919 г. субъекты совершившие противоправные деяния в состоянии «душевной болезни», либо «не отдавая себе отчета» не подлежали уголовной ответственности и к ним применялись лишь «лечебные меры и меры предосторожности». Данные положения законодательства получили дальнейшее закрепление и развитие в ст. 17 УК РСФСР 1922 г., и существенной новацией стала замена лечебных мер мерами социальной защиты без указания на их медицинский характер в отношении лиц, совершивших деяния в состоянии «хронической душевной болезни или временного расстройства душевной деятельности»⁹⁶.

Положения о невменяемости, закрепленные ст. 7 Основных начал уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1924 г.

⁹⁶ Постановление ВЦИК от 01.06.1922 (ред. от 25.08.1924) «О введении в действие Уголовного Кодекса РСФСР» (вместе с Уголовным Кодексом РСФСР) // СУ РСФСР", 1922, N 15, ст. 153.

фигурировали в ст. 11 Уголовный кодекс РСФСР 1926 г. с указанием на применение мер социальной защиты медицинского характера. Уголовный кодекс РСФСР 1960 г. в ст. 11 впервые законодательно закрепил термин «невменяемость», разрабатываемый доктринально начиная с XIX в., причем в качестве мер воздействия на субъектов, совершивших деяния во невменяемом состоянии предусматривалось применение принудительных мер медицинского характера⁹⁷.

Нормы действующего российского уголовного законодательства в отношении понятия невменяемости схожи с положениями административного законодательства относительно исследуемой категории и свидетельствуют о более детальной конкретизации его юридического содержания, в частности оно дополнено интеллектуальным признаком, связанным с возможностью осмысления субъектом фактического характера и общественной опасности действий (бездействий) (п. 1 ст. 21 УК РФ).⁹⁸ Вместе с тем, требования уголовно-процессуального законодательства касательно объективно-противоправного поведения указывают на то, что вопрос о возможности привлечения лица к уголовной ответственности ввиду совершения им противоправного деяния в состоянии невменяемости, должен быть обстоятельно исследован и разрешен в процессе судебного разбирательства. Так, постановлением суда на основе заключения судебно-психиатрической экспертизы субъект был признан невменяемым и освобожден от уголовной ответственности за совершение запрещенных уголовным законом деяний. Однако, вывод о совершении лицом противоправных инкриминируемых деяний в состоянии невменяемости, невозможности отдавать отчет своим и руководить своими действиями не содержался в тексте заключения экспертизы, содержащей возможность временности характера психического

⁹⁷ Уголовный кодекс РСФСР 1960 г. // Ведомости ВС РСФСР. - 1960. - № 40. - Ст. 591.

⁹⁸ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 31.07.2020) // Собрание законодательства Российской Федерации от 17 июня 1996 г. N 25 ст. 2954

расстройства, что послужило основанием для отмены вынесенного ранее постановления суда и направления дела на новое рассмотрение.⁹⁹

Следует отметить, что формула невменяемости, закрепленная в уголовном законодательстве не идентична установленным в иных отраслях права, что, несомненно, требует внесения соответствующих изменений в целях единообразного понимания исследуемой категории и исключения неопределенностей и сложностей в правоприменительной практике.

Историко-правовое исследование правовых актов дореволюционного, советского и современного периодов времени свидетельствует о том, что классической моделью объективно-противоправного поведения выступает, прежде всего, противоправное поведение малолетних и душевнобольных лиц. Соответственно не формируется полный состав правонарушения в отношении противоправности и наказуемости совершенного объективно-противоправного деяния, поскольку отсутствует вина лица его совершившего, в частности в случае малолетнего возраста или невменяемого состояния.

Таким образом, на различных исторических этапах развития человеческой цивилизации отчетливо прослеживается тенденция рассмотрения вопросов соотношения и разграничения противоправных деяний с объективно-противоправным поведением. С развитием общества, изменением общественной нравственности, традиций, ценностей права непосредственно связано и понимание сущности объективно-противоправного поведения и законодательного закрепления критериев невменяемого состояния, влекущего неприменения мер ответственности к субъектам правонарушений.¹⁰⁰

⁹⁹ Справка Кемеровского областного суда от 31.01.2017 N 08-22/124. «О причинах отмены и изменения приговоров и других судебных решений по уголовным делам, постановленным районными (городскими) судами Кемеровской области в 2016 году». URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&cacheid=B4B7C616BADFE3695F0D909CE3E8DB6D&SORTTYPE=0&BASENODE=32908&ts=650454260044127873947990537&base=SOSB&n=197979&rnd=4097E5A9B5D733CFE00AD188BAE76693#1bzng77c37m>. Дата обращения 09.10.2020

¹⁰⁰ Сатарова Н.А. Некоторые аспекты выработки понятия «правонарушение»// Вестник Владимирского юридического института. 2008. № 1(6). С. 210.

С учетом проведенного исследования можно констатировать, что объективно-противоправное поведение выступает в качестве автономного феномена с самостоятельными структурно-функциональными составляющими элементами. При оценке объективно-противоправного поведения необходимо принимать во внимание социальные и волевые составляющие личностного поведения в момент совершения объективно-противоправного поведения, влекущего наступление правовых последствий, выражающихся в нарушении сложившихся общественных отношений, ограничении правомерных интересов граждан.

Журавлева А.В.

РЕЛИГИОЗНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ КАК СУБЪЕКТ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Согласно законодательству Российской Федерации, в частности Гражданскому кодексу РФ и Федеральному закону от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» (с изм. на 30.03.2016) (далее - закон «О свободе совести») религиозная организация является некоммерческой организацией, т.е. руководствуясь п.1. ст.2 ГК РФ «не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками».

Товарно-рыночные отношения в современной России оказывают большое влияние на процесс коммерциализации религиозных организаций, образованных различными конфессиями, соответствующая законодательная база способствует развитию в современной экономике такого явления, как религиозное предпринимательство.

Некоммерческие организации имеют права на осуществление коммерческой деятельности только при условии включения этого положения

в устав организации, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям, согласно части 4 ст. 50 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ)¹⁰¹.

Права религиозных организаций на ведение предпринимательской деятельности закреплены в статье 23 Федерального закона от 26 сентября 1997 №125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» (с изм. на 30.03.2016) (далее - Закон «О свободе совести», в частности религиозным организациям разрешено осуществлять предпринимательскую деятельность и создавать собственные предприятия, требования к которым установлены законодательством РФ¹⁰².

Более детально рассматривая соответствующий раздел Гражданского кодекса РФ можно выделять ряд неопределенностей в определении и толкование понятие «пожертвование», закрепленное в статье 123.28 ГК РФ, в соответствии с которой, религиозные организации являются собственниками при надлежащего им имущества, в том числе имущества, приобретённого или созданного ими за счет собственных средств, также пожертвованного религиозным организациям или приобретенного ими по иным предусмотренным законом основаниям. Согласно частям 1 и 2 ст. 582 ГК РФ пожертвованием признается дарение вещи или права в общеполезных целях¹⁰³.

Применяя нормы ст. 572 ГК РФ, предусматривающей, что встречная передача вещи или права либо встречного обязательства делает пожертвование ничтожным, необходимо применить правила, содержащиеся в

¹⁰¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 №51-ФЗ ("Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.07.2020) //СПС «КонсультантПлюс»,(дата обращения 12 сентября 2020 г.)

¹⁰²Федеральный закон от 26.09.1997 №125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях»(ред. от 02.12.2019) //СПС «КонсультантПлюс», (дата обращения 12 сентября 2020 г.)

¹⁰³Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 г. №14-ФЗ (ред. от 27.12.2019, с изм. от 28.04.2020) //СПС «КонсультантПлюс», (дата обращения 12 сентября 2020 г.)

п. 2 ст. 170 ГК РФ. В случае распространения религиозными организациями предметов, имеющих строго религиозное назначение и религиозной литературы в магазинах и свечных лавках бесплатно, или согласно определению религиозных организаций «бесплатной раздачей» этих предметов верующим, которые в ответ осуществляют обязательное «пожертвование», это противоречит определению понятия «пожертвование», содержащемуся в ст. 123.28 ГК РФ.

Несмотря на явное противоречие в этом вопросе, нормы Налогового кодекса РФ освобождают российские религиозные организации от налогообложения на реализованную продукцию в части предметов религиозного назначения и религиозной литературы, это положение закреплено в под. 1 п. 3 ст. 149 Налогового кодекса РФ¹⁰⁴.

Рассмотрим некоторые нормы федерального законодательства в этой проёмной сфере, в соответствии со ст. 17 ФЗ «О свободе совести» религиозные организации имеют право на производство, приобретение, экспорта, импорта и распространение предметов религиозного назначения. В связи с этим положением, рассматривать распространение предметов религиозного назначения за пожертвования как торговую деятельность религиозной организации не совсем корректно. Это подтверждает и судебная практика, в 2012 году Хамовнический суд города Москвы вынес неоднозначное решение по иску Меридиональной общественной организации Общество защиты прав потребителей «Общественный контроль в действии» к религиозной организации «Подворье Патриарха Московского и всея руси Кафедральный соборный Храм Христа Спасителя Русской православной Церкви (Московский Патриархат). Истцы заявили, что в Храме Христа Спасителя производится торговля с нарушениями российского законодательства, так

¹⁰⁴ «Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 20.07.2020) //СПС «КонсультантПлюс», (дата обращения 12 сентября 2020 г.)

как в церковных лавках отсутствовали ценники, информация о продавце и товарах, не было кассовых аппаратов и не выдавались чеки.

Ответчик не признал иск, заявив, что истец не правильно понимает квалификацию правоотношений договора купли-продажи с распространением предметов религиозного назначения, при этом ответчик ссылаясь на ст. 28 Конституции РФ и ст. 17 ФЗ «О свободе совести» и напомнил, что религиозные организации вправе производить и распространять продукции.

Суд решил, что Ответчик предметы религиозного назначения и религиозную литературу не продавал, а распространял¹⁰⁵.

Судья посчитал, что в Храме Христа Спасителя не торгуют предметами религиозного назначения, «а отдают их безвозмездно за рекомендованную сумму пожертвований».

Рассматривая это спорное решение, необходимо четко определить и разграничить правовую семантику понятий «продажа», «реализация», «распространение», содержащихся в различных нормативно-правовых актах.

В приказе Минфина РФ от 31 октября 2000 г. № 94н «Об утверждении Плана счётов бухгалтерского учета финансово-хозяйственной деятельности организаций и Инструкции по его применению» содержится развернутое определение понятия «продажи». Исходя из смысла счета №90 «Продажи», под продажами необходимо понимать деятельность организации и направленные на получении доходов хозяйственные операции, подразумевающие куплю-продажу или обмен организацией товаров, выполнение ею работ, оказание организацией услуг, а также предоставление или эксплуатацию прав¹⁰⁶.

¹⁰⁵ Решение Хамовнического районного суда г. Москвы от 10 июля 2012 г. по делу № 2-1933/12.//СПС «КонсультантПлюс», (дата обращения 13 сентября 2020 г.)

¹⁰⁶Федеральный закон от 22 мая 1997 №54-ФЗ (ред. от 08.03.2015) «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» //СПС «КонсультантПлюс», (дата обращения 13 сентября 2020 г.)

Норма Налогового кодекса РФ в пункте 1. ст. 39 дает определение понятия «реализация», под которой понимается соответственно- передача товаров на возмездной основе (в том числе обмен товарами, работами или услугами) права собственности на товары, результаты выполненных работ одним лицом для другого лица, возмездное оказание услуг одним лицом другому лицу¹⁰⁷.

Сопоставляя два этих определения можно сделать вывод, что понятия «продажа» и «реализация» схожи по правовой синемантики, и предполагают строго возмездный характер осуществляемых действий.

Нормы ФЗ «О свободе совести», в частности ст. 23 подтверждают возможность религиозных организаций осуществлять предпринимательскую деятельность, и в рамках этой деятельности создавать собственные предприятия в порядке, закрепленном в законодательстве РФ. Понятие «предпринимательская деятельность» как правовая норма раскрыто п.1 ч.1 ст. 2 ГК РФ, это самостоятельная, осуществляемую на свой страх и риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли о пользования имуществом, продажи товаров, выполнение работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законе порядке.

Автор отмечает, что понятие «распространение» отсутствует в определении понятия «предпринимательской деятельности» и соответственно не закреплено в российском законодательстве. Анализируя решение Хамовнического суда г. Москвы, в котором суд решил, что «распространение ответчиком религиозной литературы, печатных, аудио- и видеоматериалов и иных предметов религиозного назначения не является торговой деятельностью, поскольку имеет своей целью достижение уставных задач, связанных с реализацией гражданами права на совместное исповедание и

¹⁰⁷ «Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 4.08.2000 № 117-ФЗ (ред. от 31.07.2020) //СПС «КонсультантПлюс», (дата обращения 12 сентября 2020 г.)

распространение веры»¹⁰⁸. Ответчик подчеркнул, что на основных площадях Храма Христа спасителя осуществляются богослужения, которые предусматривают наличие мест распространения предметов религиозного назначения в полном соответствии с находящимся в открытом доступе перечнем сумм добровольных пожертвований. Определенную сложность представляет правовое осмысление безвозмездного распространения на основе добровольных пожертвований граждан, так как это правоотношении содержит признаки притворной сделки, нормы которой раскрыты в ст. 170 ГК РФ.

Остается только предположить, намеренно ли в законодательстве остаются без четкого разграничения понятия «реализация» и «распространение», ведь в данном контексте под реализацией нужно понимать именно возмездную передачу товаров и услуг, вследствие этого религиозная организация выступает в роли продавца товаров религиозного назначения, и соответственно должна попадать в сферу действия норм Федерального закона РФ от 07.02.1992 №23001-1 (ред. от 24.04.20) «О защите прав потребителей».

В нормах Федерального закона РФ от 22.05.2003 №54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» (ред. от 08.03.2017) (далее - Закон «О применении ККТ»), в частности п. 3 ст. 2 требования по обязательному применению ККТ при реализации предметов религиозного культа и религиозной литературы у религиозных организаций отсутствует¹⁰⁹.

¹⁰⁸ Апелляционное определение Московского городского суда от 14.09. 2012 г. по делу №11-2049/2012//СПС «КонсультантПлюс», (дата обращения 12 сентября 2020 г.)

¹⁰⁹ Решение Хамовнического районного суда г. Москвы от 10.07.2012 по делу №2-1933/12.//СПС «КонсультантПлюс», (дата обращения 12 сентября 2020 г.)

Данный ФЗ не предусматривает использование религиозными организациями бланков строгой отчетности, утвержденных Минфином РФ¹¹⁰.

Исходя из вышеизложенных положений, можно сформулировать следующий вывод: при совершении сделок в религиозных организациях, ввиду отсутствия документального подтверждения ее совершения (товарного, кассового чека, торгового бланка и других бумажных носителей отчетности, граждане при обнаружении различных недостатков у приобретенных товаров заведомо лишаются права на обмен или возврат этого товара. На лицо прямое нарушение норм ФЗ «О защите прав потребителей».

В связи с острой необходимостью решить эту проблему, автор предлагает закрепить в ФЗ «О применении ККТ» обязанность религиозных организаций использовать бланки строгой отчетности при реализации товаров религиозного назначения. В ст. 17 ФЗ «О свободе совести» необходимо внести поправки, разграничивающие понятия «реализация» и «распространения».

Иглин А.В., Зуев В.И.

АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ЗАПРЕТ НА ПОСЕЩЕНИЕ МЕСТ ПРОВЕДЕНИЯ ОФИЦИАЛЬНЫХ СПОРТИВНЫХ СОРЕВНОВАНИЙ В ДНИ ИХ ПРОВЕДЕНИЯ КАК НОВЫЙ ВИД АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ В РФ

В последнее время Кодекс РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП)¹¹¹ считается наиболее вероятным для масштабных изменений, в том числе в контексте проекта нового Кодекса РФ об административной

¹¹⁰ Информационное письмо Минфина РФ от 22.08.2008 г. «О порядке утверждения форм бланков строгой отчетности»//СПС «КонсультантПлюс», (дата обращения 12 сентября 2020 г.)

¹¹¹ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации от 7 января 2002 г., № 1 (ч. 1), ст. 1.

ответственности¹¹² Рассматриваемая в настоящем исследовании статья КоАП также потенциально модернизируется: административный запрет на совершение определенных действий, осуществление определенной деятельности из мер процессуального обеспечения перейдет в разряд мер административного наказания. При этом административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения расширен до временного запрета на посещение мест проведения массовых политических, культурных, спортивных мероприятий. Однако максимальный срок запрета снижен с семи до трех лет. Но это – в перспективе, а пока остановимся на правовой ситуации настоящего.

Итак, традиционно административные наказания делятся на основные и дополнительные. Конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения, лишение специального права в виде права управления транспортным средством соответствующего вида, административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства, административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения могут применяться как основные, так и дополнительные. Одним из перспективных наказаний и является вышеуказанный запрет.

В сфере регулирования массовых спортивных мероприятий спортивное соревнование рассматривается как состязание среди спортсменов или команд спортсменов по различным видам спорта в целях выявления лучшего участника состязания. Клубы и спортивные события пострадали от развала экономики СССР гораздо значительнее других сегментов рынка развлечений. В кино произошло замещение ассортимента и появился Голливуд, телевидение и шоу-бизнес получили возможность для активного развития, театры, пострадавшие также сильно, с одной стороны, остались

¹¹² Проект Кодекса Российской Федерации об административной ответственности // СПС «Гарант».

собственностью государства, а с другой стороны, обладали определенным набором коммерческого инструментария для решения своих проблем. Спортивный праздник всегда базировался на массовом потребителе. Спортивный праздник на полную использовал помощь государства в вопросах продвижения. Данный подход исключал полноту осмысления и выстраивание иерархии ценностей в рамках политико-правового понимания безопасности страны на внутривнутриполитическом, внешнеполитическом, и региональном уровнях. Национальные интересы понимаются шире, чем государственные, поскольку отражают не только интересы официальных государственных структур, но и интересы общества, личности, социальных групп, что особенно важно при становлении гражданского общества или рассмотрении общественной безопасности с точки зрения защиты не только государства, но и гражданина и совокупности отдельных граждан.

Вопросы, предусматривающие принятие федеральных законов, как регулятора поведения на спортивных праздниках, во многих статьях КоАП. Административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения вполне возможно применять к лицам от 16 до 18 лет, поскольку проходные билеты на спортивные мероприятия может приобрести любое лицо, в том числе и несовершеннолетние. Ст. 3.14 КоАП РФ конкретизирует порядок применения административного наказания в виде административного запрета на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения.

Административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения заключается во временном запрете гражданину на посещение таких мест в дни проведения официальных

спортивных соревнований и устанавливается за нарушение правил поведения зрителей при проведении официальных спортивных соревнований¹¹³.

Правила поведения зрителей при проведении официальных спортивных соревнований утверждены Постановлением Правительства РФ от 16.12.2013 № 1156¹¹⁴. Именно там предусмотрены и соответствующие запреты: 1) запреты, предусмотренные только для таких соревнований: скрывать свои лица, в том числе использовать маски; бросать предметы в направлении людей; проносить и использовать оружие любого типа, огнеопасные и пиротехнические вещества; прохладительные напитки в стеклянной или жестяной таре, а также в пластиковой таре объемом более 0,5 литра; осуществлять действия, создающие угрозу собственной безопасности; 2) запреты, ответственность за которые предусмотрена другими статьями: нахождение в состоянии опьянения, оскорбляющем человеческое достоинство и общественную нравственность (ст. 20.21 КоАП РФ); оскорбление других лиц (ст. 5.61 КоАП РФ); потребление алкогольных напитков любого рода, наркотических и токсических веществ или стимуляторов (ст. 20.20 КоАП РФ). Осуществление действий, создающих угрозу жизни, здоровью, а также безопасности находящихся на месте мероприятия лиц, можно расценить и как административное правонарушение (ч. 2 ст. 20.1 КоАП РФ), и как преступление (ст. 212, 213 УК РФ)¹¹⁵.

Административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения назначается судьей (ч. 1 ст. 3.14 КоАП РФ).

¹¹³ Постатейный комментарий к Кодексу РФ об административных правонарушениях. Часть первая / Р.В. Амелин, А.В. Колоколов, М.Д. Колоколова и др.; под общ. ред. Л.В. Чистяковой. М.: ГроссМедиа, РОСБУХ, 2019. Т. 1. С.291.

¹¹⁴ Постановление Правительства РФ от 16.12.2013 № 1156 (ред. от 30.01.2014) «Об утверждении Правил поведения зрителей при проведении официальных спортивных соревнований»// Собрание законодательства РФ, 23.12.2013, № 51, ст. 6866.

¹¹⁵ См. подробнее: Байсалуева Э.Ф. Проблемы реализации административной ответственности за нарушение правил поведения при проведении спортивных мероприятий // Вестник Уральского юридического института МВД России. 2019. №1.

Административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения устанавливается на срок от 6 месяцев до 7 лет (ч. 2 ст. 3.14 КоАП РФ). Основой стратегического планирования в области общественной безопасности при проведении спортивных соревнований является развитая система прогнозирования, построенная, во-первых, на знании современной международной ситуации и умении определять ведущие тенденции ее развития; во-вторых, на знании национальных интересов и устремлений основных геополитических игроков; в-третьих, на реалистичном формировании собственных национальных интересов, определении места страны на геополитической карте мира и, исходя из этого, – построении стратегии общественной безопасности, нацеленной на обеспечение комплекса национальных интересов. В этой связи особое значение приобретает анализ основ стратегического планирования в области безопасности ведущих мировых держав, имеющих свою структуру, этапы развития и национальную специфику.

Список лиц, которым запрещено посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения (далее – список лиц), ведется федеральным органом исполнительной власти в сфере внутренних дел (ч. 2 ст. 32.14 КоАП РФ, ст. 20 Федерального закона от 04.12.2007 № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» (далее – Закон № 329-ФЗ)¹¹⁶). 20 января 2014 г. вступили в силу изменения в Закон № 329-ФЗ, которые направлены на обеспечение безопасности и поддержание общественного порядка во время проведения спортивных соревнований. Закон ввел понятия «контролер-распорядитель», «зритель», «место проведения официального спортивного соревнования», закрепил права и обязанности организаторов, собственников, пользователей объектов спорта и зрителей, полномочия Правительства РФ по утверждению

¹¹⁶ Федеральный закон от 04.12.2007 № 329-ФЗ (ред. от 31.07.2020) «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.09.2020)// Собрание законодательства РФ, 10.12.2007, № 50, ст. 6242.

правил обеспечения безопасности и правил поведения зрителей. При проведении официальных спортивных мероприятий, чтобы ограничить доступ лиц, к которым применен административный запрет, сотрудники полиции, проверяя документы, удостоверяющие личность, выявляют подобных граждан. В случаях выявления таких лиц в местах проведения спортивных мероприятий возбуждается производство по делу об административном правонарушении, согласно ч. 5 ст. 20.25 КоАП РФ «Нарушение административного запрета на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения». По этим правонарушениям должностные лица органов внутренних дел составляют протоколы, а рассматривают их мировые судьи¹¹⁷.

Ведение списка лиц и доступ к сведениям, содержащимся в списке лиц, осуществляются в соответствии с установленным КоАП РФ порядком исполнения постановления об административном запрете на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения. Применение в определении общественной безопасности понятия личности (а не просто человека) подчеркивает, что речь идет о человеке как о социальном субъекте, обладающим устойчивой системой его социально значимых черт.

Организаторы официальных спортивных соревнований, при входе в места проведения которых идентификация личности зрителей является обязательной в соответствии с ч. 2.1 ст. 20 Закона № 329-ФЗ, не менее чем за 3 часа до начала проведения таких соревнований знакомятся со сведениями, содержащимися в списке лиц, и не допускают в места проведения таких соревнований в дни их проведения лиц, сведения о которых содержатся в списке лиц. При этом стоимость входных билетов на официальные

¹¹⁷ См. подробнее: Арсланбекова А.З., Габитов К.Н. Проблемы применения административного наказания в виде запрета на посещение мест официальных спортивных соревнований в дни их проведения // Вестник Дагестанского государственного университета. Серия 3: Общественные науки. 2018. № 3.

спортивные соревнования или документов, их заменяющих, указанным лицам не возвращается.

В целом, указанные нормы были удачно инкорпорированы в специальные акты для Чемпионата мира по футболу 2018 года (Федеральный закон от 7 июня 2013 г. № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Российская газета. 2013. 11 июня; распоряжение Правительства Российской Федерации от 9 апреля 2015 г. № 609-р «Об утверждении Концепции развития средств связи и информационных технологий в целях осуществления мероприятий по подготовке и проведению в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и Кубка конфедераций FIFA 2017 года» // Там же. 2015. 20 апреля; приказ Минкомсвязи России от 20 января 2017 г. № 13 «Об утверждении формы и порядка учета персонифицированных карт зрителей» // Там же. 2017. 17 февраля; приказ Минкомсвязи России от 25 октября 2016 г. № 506 «Об утверждении Порядка выдачи персонифицированных карт зрителей» // Там же. 2016. 5 декабря).

Интересен кстати и сравнительно-правовой подход к указанным проблемам. Так, российский запрет на посещение спортивно-массовых мероприятий имеет следующие отличия от английской и германской моделей¹¹⁸:

- 1) является административным наказанием;
- 2) может быть применен лишь за нарушение конкретных правил поведения, установленных Правительством РФ;
- 3) нормативная база и порядок реализации регулируется на различных иерархических уровнях;

¹¹⁸ Брунер Р.А., Аносов А.А. Административный запрет на посещение спортивно-массовых мероприятий // Современное право. 2017. № 6. С. 31 - 34.

4) не имеет нормативной привязанности к футболу, что делает его применение возможным по отношению к любителям других видов спорта (однако его реализация требует отдельного внимания, поэтому вероятность его распространения дальше футбольной среды сравнительно невелика).

Таким образом, в настоящее время, когда угрозы и вызовы (как со стороны внешнеполитических процессов, так и внутри государства) часто приобретают индивидуализированные черты (т.е. направлены на конкретные интересы конкретного человека или малой социальной группы и затрагивают сферу морально-духовных ценностей), уместно говорить о появлении нового направления в обеспечения безопасности – социально-психологического. В этой связи учеными предлагается и новый тип противоправных явлений. В частности, С.А. Ищенко указывает на новое явление – спортивный экстремизм как совокупность деяний, подпадающих под признаки административно-наказуемых правонарушений, выраженных в пропаганде и публичном демонстрировании на спортивных аренах, во время проведения спортивных мероприятий нацистской или сходной с ней атрибутики и символики, расизмом, хулиганством, открытых призывах к национальной розни, использовании ненормативной лексики, оскорбительных жестах и действиях, совершаемых с экстремистскими побуждениями¹¹⁹.

Представляется, что изучение указанных правонарушений еще будет предметом исследований, тем более в связи с необходимостью модернизации норм, регулирующих спорт и сопутствующие социально-правовые отношения, их гибридным коллизионным характером.

¹¹⁹ Ищенко С.А. Спортивный экстремизм как разновидность экстремизма: административно-правовой аспект // Вестник Самарской гуманитарной академии. Серия: Право. 2019. №1 (22).

Зуев В.И.

ОСОБЕННОСТИ ПРИВЛЕЧЕНИЯ К АДМИНИСТРАТИВНОМУ НАКАЗАНИЮ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

В соответствии со статьями 2.1 и 2.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП)¹²⁰, административной ответственности за совершение административных проступков подлежат не только физические лица, как это было предусмотрено КоАП 1984 г., но и юридические лица. По смыслу п. 1 ст. 48 Гражданского кодекса¹²¹ (далее – ГК) юридическим лицом признается коммерческая или некоммерческая организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Виды организационно-правовых форм юридических лиц (коммерческих и некоммерческих организаций) определены соответственно п. 2, 3 ст. 50 ГК.

Согласно правовой позиции, изложенной в Постановлении Президиума ВАС РФ от 28 июня 2005 г. № 480/05, неисполнение юридическим лицом требований указанного Закона вследствие ненадлежащего исполнения трудовых обязанностей его работником не является обстоятельством, освобождающим само юридическое лицо от ответственности. На основании изложенных правовых норм необходимо указать на следующие особенности реализации указанных выше положений.

Во-первых, должностное лицо, уполномоченное составлять протокол, проверяет устранение обстоятельств, послуживших основанием для назначения административного наказания в виде административного приостановления деятельности.

¹²⁰ Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ // Собрание законодательства РФ, 07.01.2002, № 1 (ч. 1), ст. 1.

¹²¹ <https://legalacts.ru/kodeks/GK-RF-chast-1/>

Несмотря на то, что порядок проведения указанной проверки не регламентирован КоАП РФ, вместе с тем лицо, в отношении которого ведется производство по делу, должно быть извещено о времени и месте проведения такой проверки, а также о результатах ее проведения.

Во-вторых, для принятия мер воздействия, установленных абз. 2 ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ, должностным лицом, уполномоченным составлять протокол, должно быть выявлено неустранение обстоятельств, послуживших основанием для назначения административного наказания в виде административного приостановления деятельности. Отметим - устранение не всех нарушений, обозначенных в ранее составленном протоколе и ранее вынесенном постановлении о назначении наказания в виде приостановки, а тех из них, которые создают реальную угрозу возникновения вреда, явившейся причиной назначения ранее вынесенного наказания в виде административного приостановления деятельности.

В-третьих, абз. 2 ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ не устанавливают императивных требований о необходимости применения соответствующих мер. Обращает на себя внимание формулировка «может быть»¹²².

В связи с чем можно прийти к выводу о том, что целью указанных положений является не неотвратимость наказания, а последующая цель его исполнения - устранение обстоятельств.

В-четвертых, несмотря на то что в абз. 2 ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ говорится о возможности составления протокола и принятия мер обеспечения производства по делу, в то же время в нем отсутствует формулировка следующего содержания: «по той же статье» или «повторно», т.е. в указанном абзаце нет упоминания или намека о возбуждении дела об административном правонарушении по той же статье, что и за ранее вынесенное постановление о назначении наказания в виде административного приостановления

¹²² Комментарий к Федеральному закону «Об исполнительном производстве»/ А.В. Закарлюка, М.А. Куликова, И.В. Решетникова и др.; отв. ред. И.В. Решетникова. М.: Статут, 2018. С. 206

деятельности. Что, впрочем, вполне обоснованно, поскольку в противном случае это напрямую противоречило бы ч. 5 ст. 4.1 и п. 7 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ¹²³.

И, наконец, в-пятых, абз. 2 ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ не устанавливает обязательность повторного назначения административного наказания в виде административного приостановления деятельности, что предполагает по результатам рассмотрения дела об административном правонарушении принятие соответствующего решения: либо назначить административное наказание в виде административного штрафа, либо назначить административное наказание в виде административного приостановления деятельности, либо прекратить производство по делу. В том числе должны выясняться вопросы правильной квалификации. Например, если ранее лицо было привлечено к административной ответственности по ч. 3 ст. 9.5 КоАП РФ, то по результатам проверки, проведенной на основании ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ, выявленные обстоятельства (в силу устранения части нарушений или устранения нарушений, создающих угрозу причинения вреда, и т.п.) могут квалифицироваться по другой части статьи, предусматривающей другой вид административного наказания.

КоАП РФ предусматривает исключительность и незамедлительность для принятия мер по приостановке деятельности.

В Определении от 18.07.2017 № 1776-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Баранова Александра Романовича на нарушение его конституционных прав положением части 1 статьи 3.12 Кодекса РФ об административных правонарушениях»¹²⁴, в частности, указано, что административное приостановление деятельности, будучи

¹²³ Постатейный комментарий к Кодексу РФ об административных правонарушениях. Часть вторая / М.Б. Добробаба, Э.Г. Липатов, С.Е. Чаннов и др.; под общ. ред. Л.В. Чистяковой. М.: ГроссМедиа, РОСБУХ, 2019. Т. 2. С541

¹²⁴ Определение Конституционного Суда РФ от 18.07.2017 № 1776-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Баранова Александра Романовича на нарушение его конституционных прав положением части 1 статьи 3.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»

исключительной мерой административной ответственности, может быть назначено только в отношении лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, а также юридических лиц, в том числе их филиалов, представительств, структурных подразделений, производственных участков¹²⁵.

Приостановление деятельности производится с участием 2 понятых. По результатам совершения исполнительных действий оформляется акт о совершении исполнительных действий.

Порядок исполнения постановления об административном приостановлении деятельности определяется ст. 32.12 КоАП РФ и заключается в следующем.

Во-первых, устанавливается лицо, уполномоченное приводить такое постановление в исполнение, и определяется начало его исполнения.

Так, постановление судьи, органа, должностного лица, назначивших административное наказание в виде административного приостановления деятельности, исполняется судебным приставом-исполнителем немедленно после вынесения такого постановления.

Обращает на себя внимание момент, с которого постановление подлежит исполнению, - немедленно после вынесения, а не после вступления его в законную силу.

Во-вторых, определяются способы исполнения постановления об административном приостановлении деятельности.

В-третьих, устанавливается возможность и порядок досрочного прекращения исполнения постановления.

На основании изложенных правовых норм необходимо указать на следующие особенности реализации указанных выше положений.

Во-первых, должностное лицо, уполномоченное составлять протокол, проверяет устранение обстоятельств, послуживших основанием для

¹²⁵ Гуреев В.А., Гуцин В.В. Исполнительное производство: Учебник. 4-е изд., испр. и доп. М.: Статут, 2016. С. 109.

назначения административного наказания в виде административного приостановления деятельности.

Несмотря на то, что порядок проведения указанной проверки не регламентирован КоАП РФ, вместе с тем лицо, в отношении которого ведется производство по делу, должно быть извещено о времени и месте проведения такой проверки, а также о результатах ее проведения.

Во-вторых, для принятия мер воздействия, установленных абз. 2 ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ, должностным лицом, уполномоченным составлять протокол, должно быть выявлено неустранение обстоятельств, послуживших основанием для назначения административного наказания в виде административного приостановления деятельности. Отметим - устранение не всех нарушений, обозначенных в ранее составленном протоколе и ранее вынесенном постановлении о назначении наказания в виде приостановки, а тех из них, которые создают реальную угрозу возникновения вреда, явившейся причиной назначения ранее вынесенного наказания в виде административного приостановления деятельности.

В-третьих, абз. 2 ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ не устанавливают императивных требований о необходимости применения соответствующих мер. Обращает на себя внимание формулировка «может быть» - «МОЖЕТ БЫТЬ составлен новый протокол об административном правонарушении и МОГУТ БЫТЬ применены меры обеспечения производства по делу».

В связи с чем можно прийти к выводу о том, что целью указанных положений является не неотвратимость наказания, а последующая цель его исполнения - устранение обстоятельств.

В-четвертых, несмотря на то что в абз. 2 ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ говорится о возможности составления протокола и принятия мер обеспечения производства по делу, в то же время в нем отсутствует формулировка следующего содержания: «по той же статье» или «повторно», т.е. в указанном абзаце нет упоминания или намека о возбуждении дела об административном правонарушении по той же статье, что и за ранее вынесенное постановление о

назначении наказания в виде административного приостановления деятельности. Что, впрочем, вполне обоснованно, поскольку в противном случае это напрямую противоречило бы ч. 5 ст. 4.1 и п. 7 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ.

И, наконец, в-пятых, абз. 2 ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ не устанавливает обязательность повторного назначения административного наказания в виде административного приостановления деятельности, что предполагает по результатам рассмотрения дела об административном правонарушении принятие соответствующего решения: либо назначить административное наказание в виде административного штрафа, либо назначить административное наказание в виде административного приостановления деятельности, либо прекратить производство по делу. В том числе должны выясняться вопросы правильной квалификации. Например, если ранее лицо было привлечено к административной ответственности по ч. 3 ст. 9.5 КоАП РФ, то по результатам проверки, проведенной на основании ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ, выявленные обстоятельства (в силу устранения части нарушений или устранения нарушений, создающих угрозу причинения вреда, и т.п.) могут квалифицироваться по другой части статьи, предусматривающей другой вид административного наказания.

К сожалению, в некоторых случаях у судебных приставов-исполнителей возникают трудности в рамках исполнения исследуемого вида наказания ввиду отсутствия ясности механизмов исполнительного производства по отдельно взятым постановлениям, в связи с чем приставы вынуждены обращаться за разъяснениями к должностным лицам, вынесшим соответствующие постановления, однако в некоторых случаях появляются проблемы ненадлежащего разъяснения судебных актов, предусматривающих административное приостановление деятельности. Более того, возникает вопрос, должны ли должностные лица Ростехнадзора разъяснять судебным приставам вынесенные ими постановления о применении рассматриваемой санкции.

Институт привлечения должника к административной ответственности за неисполнение требований неимущественного характера уже давно показал свою низкую эффективность, что подтверждается статистикой и судебной практикой¹²⁶. Несмотря на неоднократное привлечение должников к административной ответственности в виде наложения административного штрафа, они нередко продолжают бездействовать, всячески уклоняясь от совершения действий, указанных в исполнительном документе.

В доктрине гражданского процесса указывается на возможность формулирования и перспективности дальнейшей разработки концепции последовательного правоприменения.

Доминирующая в юридической литературе позиция об отсутствии количественных пределов (многократности) привлечения должников к административной ответственности по ст. 17.15 КоАП РФ находит свое отражение в письме ФНС России от 25 июня 2014 г. № СА-4-14/12088 «Об обеспечении единой правоприменительной практики налоговых органов при выявлении недостоверности сведений об адресе (месте нахождения) юридического лица», в котором разъяснено, что «количество случаев привлечения к административной ответственности по ч. 2 ст. 17.15 КоАП РФ законодательством не ограничено».

Правовая неопределенность в вопросе повторной приостановки деятельности. Системный анализ требований ч. 5 ст. 32.12, ч. 5 ст. 4.1, п. 7 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ позволяет выделить следующие правовые коллизии (пробелы и правовую неопределенность):

1. Несмотря на то, что КоАП РФ уполномочивает соответствующих должностных лиц проводить проверки устранения обстоятельств, послуживших основанием для назначения административного наказания в

¹²⁶ Постановления Шестого арбитражного апелляционного суда от 26 ноября 2015 г. № 06АП-6004/2015 по делу № А73-11494/2015, Шестого арбитражного апелляционного суда от 11 декабря 2015 г. № 06АП-6240/2015 по делу № А73-11651/2015, Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 10 февраля 2009 г. по делу № А12-18687/08-с30 // СПС «КонсультантПлюс».

виде административного приостановления деятельности, в то же время КоАП РФ не определен порядок ее проведения.

Вместе с тем, руководствуясь основными принципами производства по делу об административном правонарушении, лица, в отношении которых такая проверка проводится, должны надлежащим образом извещаться о месте и времени ее проведения и о результатах, принятых по результатам такой проверки мер¹²⁷. В противном случае будут нарушены процессуальные права участника производства по делу об административном правонарушении.

2. Несмотря на то, что КоАП РФ допускает возможность составления протокола и принятия мер обеспечения производства по делу по результатам проверки, проводимой на основании ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ, вместе с тем КоАП РФ не конкретизирует, по какой статье виновные лица должны привлекаться к соответствующей административной ответственности.

Считаем целесообразным, во избежание нарушений ч. 5 ст. 4.1, п. 7 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, КоАП РФ дополнить самостоятельной статьей, предусматривающей административную ответственность за нарушение, выразившееся в неустранении обстоятельств, послуживших основанием для назначения административного наказания в виде административного приостановления деятельности. Однако на сегодняшний день такой статьи нет. Привлечение же виновных лиц к административной ответственности по ранее привлеченной статье КоАП РФ, по основаниям, указанным в абз. 2 ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ, идет вразрез с требованиями ч. 5 ст. 4.1 и п. 7 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, в связи с чем возникает третья правовая неопределенность, указанная ниже.

3. Противоречие правовых норм, содержащихся в ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ, с правовыми нормами, содержащимися в ч. 5 ст. 4.1 и п. 7 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ.

¹²⁷ Решетник Ю.Ф. Административное приостановление деятельности и безопасность // Безопасность бизнеса. 2017. № 2. С. 35.

Считаем, что на сегодняшний день сложилась правовая неопределенность в вопросе повторного привлечения к административной ответственности в виде административного приостановления деятельности.

С одной стороны, ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ допускает составление нового протокола и принятие мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении.

С другой стороны, положения ч. 5 ст. 32.12 КоАП РФ противоречат иным требованиям КоАП РФ (ч. 5 ст. 4.1, п. 7 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ).

Во-первых, согласно ч. 5 ст. 4.1 КоАП РФ никто не может нести административную ответственность дважды за одно и то же административное правонарушение.

Во-вторых, согласно п. 7 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато если по тому же делу оно уже прекращено¹²⁸.

Весьма остро стоит вопрос о приостановлении деятельности социально значимых объектов, таких как сельские школы, больницы, общежития и т.д. От недобросовестного выполнения определенных законодателем норм и установлений, за что в качестве санкции может быть назначено административное приостановление деятельности, страдают третьи лица - конечные потребители. Кроме того, возникают определенные проблемы при частичном опечатывании помещений.

Таким образом, следует отметить, что такой институт административного приостановления деятельности, как санкция, достаточно молод, современное законодательство, в том числе административное и законодательство об исполнительном производстве, регулирующие его функционирование, находится лишь на пути развития и требует определенного совершенствования.

¹²⁸ Винниченко Н.А. Об итогах деятельности Федеральной службы судебных приставов России за 2015 г. и задачах на 2016 г. // Бюллетень Министерства юстиции РФ. 2016. № 7. С. 34.

Федеральный закон «Об исполнительном производстве» во многом меняет систему работы с документами, подлежащими принудительному исполнению. Все многообразие юридически значимой деятельности обычно сводится к правотворческому и правоприменительному ее видам¹²⁹, принудительное исполнение очевидно относимо ко второму виду. Однако следует отметить, что не всегда данные нормативно-правовые акты упрощают понимание регулирования работы с документами, подлежащими принудительному исполнению.

Кроме того, ситуацию усложняет теоретическая неопределённость в оценке порядка работы с документами, подлежащими принудительному исполнению, так, в рамках даже этого подхода одни авторы склонны относить данную работу к числу регулируемых посредством внепроцессуальных (материальных) отраслей права (В.В. Ярков)¹³⁰, другие же, напротив, подчеркивают ее процессуальный характер (О.В. Исаенкова, Е.Н. Сердитова, Д.Х. Валеев, М.Ю. Чельшев).

С момента введения нормы (ст. 3.12 КоАП) в оборот весьма внушительное количество организаций и предпринимателей подверглось данной мере ответственности.

Исходя из изложенного, следует вывод о том, что административное приостановление деятельности является весьма важным инструментом соблюдения законности и обеспечения общественной безопасности.

В рамках изложенного предлагается более детально рассмотреть обозначенный феномен современной правовой действительности.

Следует также отметить, что в последнее время в законодательстве РФ все большее внимание уделяется понятию и содержанию разумного срока применительно к судопроизводству (гражданскому, уголовному, административному) и исполнительному производству. Так, в 2010 г. был

¹²⁹ См.: Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. М.: Проспект, 2016. С. 548.

¹³⁰ См.: Ярков В.В. Комментарий к Федеральному закону «Об исполнительном производстве» (постатейный) и к Федеральному закону «О судебных приставах». М., 2015. С. 11.

принят Федеральный закон № 68-ФЗ «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок». К сожалению, в данном Законе не определено, какой срок необходимо считать разумным.

Итак, в целях совершенствования административно-юрисдикционной деятельности судей и иных субъектов административной юрисдикции актуальное значение имеет применение ряда санкций к юридическому лицу и освобождение его от ответственности за малозначительное административное правонарушение.

Правоприменительная деятельность субъектов административной юрисдикции, в том числе судей, выявляет новые проблемы при применении к юридическому лицу мер административных наказаний. Эти проблемы требуют осмысления и своего разрешения. Например, конституционность ч. 1 ст. 17.5 КоАП РФ наряду с другими статьями этого Кодекса была оспорена в Конституционном Суде РФ¹³¹.

КС РФ подтвердил законность наложения штрафа при неисполнении должником требований, содержащихся в исполнительном документе, без уважительных причин во вновь установленный срок. Вместе с тем из отказного определения не усматривается, сколько раз судебным приставом-исполнителем могут устанавливаться новые сроки для исполнения (2, 10 или бесконечное количество раз, пока ответчик не исполнит требование исполнительного документа?), т.е. конструкция закона «вновь установленный срок» осталась такой же туманной, как и до обращения заявителя в Суд, и ей не дана оценка с точки зрения соблюдения принципа пропорциональности, обеспечения баланса интересов сторон, баланса публичного и частного в

¹³¹ Определение Конституционного Суда РФ от 24 сентября 2013 г. № 1397-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы администрации муниципального образования «Город Новодвинск» на нарушение конституционных прав и свобод частью 1 статьи 1.4, частями 1 и 2 статьи 2.1, статьей 2.10 и частью 1 статьи 17.15 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» // СПС «КонсультантПлюс».

методе регулирования оспариваемых положений, поскольку это не являлось предметом жалобы.

Обширная судебная практика по делам об оспаривании постановлений судебных приставов-исполнителей о привлечении к административной ответственности в тех случаях, когда у судебного пристава-исполнителя есть формальная и фактическая возможность самостоятельного совершения действий, содержащихся в исполнительном документе¹³², позволяет сделать вывод о целесообразности усовершенствования действующего правового регулирования и установления более четких пределов полномочий судебного пристава по применению ст. 105 ФЗ «Об исполнительном производстве» и ст. 17.15 КоАП РФ.

Приведенные примеры судебной практики свидетельствуют о том, что должники были привлечены к ответственности в ситуациях, когда действия, к совершению которых они были присуждены, в принципе могли быть совершены любым другим лицом. Такое утверждение соотносится с правовым регулированием, в силу которого судебный пристав-исполнитель может организовать исполнение, если действия, содержащиеся в исполнительном документе, могут быть исполнены без участия должника (например, совершены самим взыскателем, иными лицами). На первый взгляд такое положение налагает на судебного пристава-исполнителя обязанность самостоятельно организовать исполнение. Однако анализ ч. 2 ст. 105 Закона не позволяет ответить на вопрос о том, когда судебный пристав-исполнитель должен перейти к организации такого исполнения. Второе предложение ч. 2 названной статьи, предусматривающее в случае необязательности участия должника право судебного пристава-исполнителя организовать исполнение,

¹³² Федеральный закон от 30 апреля 2010 г. № 68-ФЗ «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» // <http://www.pravo.gov.ru>; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 марта 2016 г. № 11 «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» // Российская газета. 2016. 6 апреля. № 72.

очевидно, противоречит первому предложению, согласно которому в случае неисполнения должником судебный пристав-исполнитель должен составить в отношении должника протокол об административном правонарушении в соответствии с КоАП РФ и установить новый срок для исполнения. Выходит, с одной стороны, закон предоставляет судебному приставу-исполнителю право неоднократно привлекать к административной ответственности за фактическое неисполнение, с другой - обязывает его организовать исполнение (если это возможно). Как показывает практика исполнительного производства, нередко приставы-исполнители приступают к организации исполнения после трехкратного привлечения должника к административной ответственности, но в некоторых случаях судебные приставы-исполнители ограничиваются лишь взысканием штрафов, не совершая никаких действий по организации исполнения (т.е. фактически не применяя меры принудительного исполнения). Отметим, что временных и количественных границ прекращения указанной процедуры по наложению штрафа и предоставлению нового срока для исполнения закон не предусматривает, что наталкивает на мысль о неэффективности установленного порядка.

Такой порядок исполнения привел к тому, что в судебной практике устоялась неверная, на наш взгляд, точка зрения, в силу которой выполнение судебным приставом всех возможных мер для исполнения исполнительного документа неимущественного характера ограничивается взысканием исполнительского сбора, привлечением должника к административной ответственности, а при необходимости повторным привлечением к административной ответственности.

Более четкое и жесткое регулирование при исполнении решений неимущественного характера содержится в новом Законе «Об исполнительном производстве» Украины (принят 2 июня 2016 г.). В частности, в случае невыполнения без уважительных причин в установленный исполнителем срок решения, обязывающего должника выполнить определенные действия, и решения о восстановлении на работе исполнитель

выносит постановление о наложении штрафа на должника - физическое лицо в размере от 10 до 20 необлагаемых минимумов доходов граждан, на должностных лиц - от 20 до 40 необлагаемых минимумов доходов граждан, должника - юридическое лицо - от 40 до 60 необлагаемых минимумов доходов граждан и устанавливает новый срок исполнения. А в случае повторного невыполнения решения должником без уважительных причин исполнитель в том же порядке налагает на него штраф в двойном размере и обращается к правоохранительным органам с представлением о привлечении должника к уголовной ответственности согласно закону (ч. 1, 2 ст. 89) ¹³³.

В некоторых, к сожалению, более редких, случаях суды при рассмотрении дел о признании незаконным бездействия судебного пристава принимают во внимание меры принудительного исполнения, которые могли быть применены судебным приставом-исполнителем после взыскания исполнительского сбора и привлечения к административной ответственности. Так, Постановлением ФАС Северо-Кавказского округа от 22 апреля 2014 г. судебные акты нижестоящих судов, которыми удовлетворено требование о признании незаконным бездействия судебного пристава-исполнителя, об обязанности принять все необходимые меры по исполнительному листу, оставлены в силе. Судами подтверждено наличие со стороны пристава-исполнителя незаконного бездействия, нарушающего права взыскателя, выразившегося в том, что судебный пристав-исполнитель в установленный законом двухмесячный срок, а также в течение длительного времени после его окончания не совершил все предусмотренные ст. 64, 68 Закона действия, направленные на исполнение требований исполнительного документа, в том числе на его принудительное исполнение. Предметом возбужденного исполнительного производства было обязательство должника освободить

¹³³ Порядок исполнения требований неимущественного характера, содержащихся в исполнительных документах: проблемные вопросы и пути их решения: сборник материалов 7-й Международной научно-практической конференции, 9 - 11 июня 2016 г., г. Уфа, Республика Башкортостан / Д.Б. Абушенко, А.Д. Авдеев, З.М. оглы Ализаде и др.; отв. ред. Д.В. Аристов, В.А. Гуреев. М.: Статут, 2017. С. 260.

занимаемое помещение, передав его обществу. Конкретных действий по выселению должника с торгового места судебный пристав-исполнитель не предпринял, однако в кассационной жалобе отметил, что в ходе исполнительного производства им были применены меры, предусмотренные ст. 105 Закона, а именно предоставлен срок для добровольного исполнения, взыскан исполнительский сбор, составлен протокол о привлечении к административной ответственности.

С учетом изложенного представляется плодотворной идея об установлении четких пределов применения административного штрафа в тех случаях, когда исполнение требований исполнительного документа возможно без личного участия должника. Итак, после установления (подтверждения) в третий раз факта неисполнения требований исполнительного документа неимущественного характера судебный пристав-исполнитель должен еще раз проанализировать его содержание. Если в силу характера требований участие должника в исполнении необязательно, то судебный пристав-исполнитель обязан организовать реальное исполнение, реализуя при этом необходимую совокупность прав, предоставленных ему законом. В противном случае есть все основания расценивать его дальнейшее поведение как бездействие и непринятие всей совокупности установленных законом исполнительных действий и мер для правильного и своевременного исполнения судебных актов, нарушение конституционного принципа исполнимости судебного акта, который, как неоднократно отмечал КС РФ, не может быть поставлен под сомнение¹³⁴.

Как представляется, двуединый подход позволяет охарактеризовать административно-правовое принуждение как способ внешнего по отношению к личности воздействия, с одной стороны, и как внутренне присущую ей форму самоорганизации духовного мира и поведения, с другой. Оба - и социологический, и социально-психологический аспекты- имеют

¹³⁴ Постановление Конституционного Суда РФ от 23 декабря 2014 г. № 2776-О // СПС «КонсультантПлюс».

методологическое значение для характеристики особенностей механизма реализации административно-правового принуждения в процессе исполнительного производства. Чрезвычайно важно, чтобы теоретические разработки проблем административно-правового принуждения воплощались в законодательных актах, стали повседневным и важным делом органов исполнительной власти.

Административно-правовое принуждение в процессе исполнительного производства направлено на достижение определенных целей – принудительное исполнение решения юрисдикционных органов.

Содержание административно-правового принуждения в процессе исполнительного производства при создании демократического правового государства определяется и тем, что отношения государства с большинством граждан строятся на взаимных интересах и их общей воле. Принуждение необходимо для охраны правопорядка, различных форм собственности, прав и интересов граждан, коммерческих и общественных организации, создания нормальных условий для деятельности аппарата исполнительной власти.

Отсутствие в КоАП РФ правовой нормы, предоставляющей субъекту административной юрисдикции право применения наказания ниже низшего предела, в конечном итоге не способствует укреплению авторитета закона, а также реализации закрепленного в многочисленных нормативных актах принципа гуманизма.

Следует согласиться с мнением о необходимости введения нормы, предоставляющей субъекту административной юстиции право применения наказания ниже низшего предела. Постановление КС РФ о несоответствии ч. 5 ст. 19.8 Конституции РФ явилось первым толчком в развитии мысли о возможности снижения наказания ниже нижнего предела с учетом конкретных обстоятельств дела и личности виновного. Наличие такой возможности способствует укреплению принципа справедливости и соразмерности назначения наказания.

Орган (должностное лицо) приходит к выводу о нецелесообразности назначения наказания даже в минимальном в рамках санкции размере, то при наличии установленных законом условий он вправе освободить нарушителя от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Таким условием является малозначительность. Систематизация правонарушений по родовому объекту разрешает в какой-то мере этот вопрос. Но анализ действующего административного законодательства показывает, что правонарушения в процессе исполнительного производства, содержатся в разных главах КоАП РФ и специальном законодательстве, иными словами это обращает на себя внимание, как на «пеструю картину» системы норм административного законодательства в процессе исполнительного производства.

В силу изложенного при определении круга отношений, составляющих схему административно-правового принуждения в процессе исполнительного производства, механизма ее обеспечения, функционирования принуждения, действующее законодательство может быть использовано лишь в качестве некоего ориентира.

Нежелание судей в таких ситуациях освобождать правонарушителей от административной ответственности не соответствует целям и задачам законодательства об административных правонарушениях. Более правильным видится подход, при котором в случае совершения административного правонарушения, не повлекшего существенного нарушения общественных интересов, правонарушитель может быть освобожден от ответственности в целях соблюдения принципа справедливого и соразмерного наказания.

В правоприменительной практике встречаются случаи злоупотребления правом со стороны судов. Это выражается в недопуске к участию в процессе явившихся в судебное заседание правонарушителей и их защитников, а также в рассмотрении дела в присутствии защитника, но в отсутствие правонарушителя и данных о его извещении.

Кроме того, коль скоро закон возлагает на судебного пристава-исполнителя обязанность организовать исполнение исполнительного документа, то начало процедуры принудительного исполнения должно быть рассмотрено как возложение на властного субъекта (судебного пристава-исполнителя) обязанности по приведению в исполнение судебного акта самостоятельно или с привлечением третьих лиц, с использованием всех способов, мер и средств, предоставленных ему законом.

Поскольку специфика исполнения неимущественных взысканий состоит в совершении конкретных действий, не связанных с передачей имущества или денежных средств, в целях фактического исполнения таких требований судебный пристав-исполнитель может и должен применять конкретные меры принудительного исполнения, в качестве одной из которых нами рассматривается штраф, регламентированный ст. 17.15 КоАП РФ. В связи с этим привлечение к ответственности за фактическое неисполнение требований исполнительного документа неимущественного характера считаем особой мерой принудительного исполнения, которая может применяться многократно лишь в том случае, когда действия, предписанные исполнительным документом, не могут быть совершены кем-либо другим, кроме как самим должником. Во всех остальных случаях, когда личное участие должника для исполнения требований исполнительного документа, таких как, например, снос или перенос забора, демонтаж конструкций, совершение ремонтных действий, не требуется, он может быть привлечен к административной ответственности неоднократно, но не более трех раз, поскольку фактическое исполнение возлагается на судебного пристава-исполнителя (усмотрение пристава-исполнителя должно быть минимизировано).

Очевидно, что исполнение судебным приставом-исполнителем таких требований без участия должника не ущемляет ни прав взыскателя, ни прав должника, однако справедливо вызывает негативные для должника

последствия в виде обязанности возместить лицу, исполнившему неимущественные требования взыскателя, понесенные им расходы.

Поскольку в рамках действующего механизма принудительного исполнения бесконечное наложение штрафа на должника зачастую не достигает цели принудительного исполнения и делает неэффективной систему принудительного исполнения, увеличивая количество исполнительных документов, находящихся на принудительном исполнении, необходимо обновление административного законодательства с учетом ранее изложенной правовой позиции КС РФ: закрепляя основания административной ответственности и формулируя составы административных правонарушений, законодатель должен избегать неточного, неясного и противоречивого нормативного регулирования, лишаящего адресатов соответствующих запретов возможности однозначно и адекватно оценить свои действия (бездействие) и последствия их совершения.

На основании изложенной, возможно, небесспорной точки зрения полагаем, что именно при таком подходе к толкованию и применению положений ст. 105 ФЗ «Об исполнительном производстве» можно будет вести речь о наличии реального правового механизма принудительного исполнения требований неимущественного характера, подтвержденных судебным решением, содержащихся в исполнительном документе, балансе интересов взыскателя, должника, государства, реализации в правоприменительной деятельности органов принудительного исполнения конституционного принципа исполнимости судебного решения.

Говоря о реформе системы органов принудительного исполнения в исполнительном производстве, необходимо вести речь не только об их структурно – штатной организации, придании им новых полномочий, закреплении за ними новых прав и обязанностей. Следует учитывать, что административное право в целом и исполнительное производство в частности призвано регулировать общественные отношения, непосредственно связанные с государственно-управленческой деятельностью

Ключевая задача – реформировать систему управления, создать эффективно действующий механизм правоохраны, способный в сложных условиях российской действительности, условиях социально – политической нестабильности в России и во всем мире успешно решать поставленные перед ним задачи

На органы принудительного исполнения государством возложен наибольшей объем работы по исполнительному производству. Для этого органы внутренних дел наделены широкими полномочиями, которые закреплены в нормативно-правовых актах.

JUS PRIVATUM:

Журавлева А.В.

ОСОБЕННОСТИ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО РЕЖИМА НЕДВИЖИМОГО ИМУЩЕСТВА РЕЛИГИОЗНОГО НАЗНАЧЕНИЯ В РФ

В сфере гражданско-правовой науки продолжают оставаться актуальными вопросы о правовом режиме имущества религиозного назначения, в частности недвижимого имущества религиозных организаций. Правовые возможности, правовая база и возможные условия процесса возвращения недвижимого имущества религиозного назначения религиозным организациям, собственниками которого в настоящий момент является государство и муниципальные образования до настоящего времени не получили необходимых обоснований и обобщений, несмотря на то, что, в настоящее время накоплена обширная правоприменительная практика по нормам Федерального закона от 30.11.2010 № 327-ФЗ (ред. от 23.06.2014) «О передаче религиозным организациям имущества религиозного назначения, находящегося в государственной или муниципальной собственности» и другим нормативно-правовым актам.

Более острым вопрос о гражданско-правовом режиме недвижимого имущества религиозных организаций стал в связи с необходимостью возврата Русской Православной Церкви недвижимых объектов всемирно известного комплекса Исаакиевского собора в Санкт-Петербурге и Андроникова монастыря в центре Москвы.

Для более детального исследования гражданско-правового режима недвижимого имущества необходимо изначально конкретизировать понятие «правовой режим».

А.А. Алексеев так определяет это понятие: «правовой режим есть своего рода «укрупненный блок» в общем арсенале правового инструментария, и с этой точки зрения эффективное использование правовых средств при решении

тех мам иных социальных задач состоит в том, чтобы выбрать оптимальный для решения соответствующей задачи правовой режим, искусно отработать его сообразно специфики этой задачи и содержанию регулируемых отношений»¹³⁵.

И.В. Понкин определяет понятие правового режима исходя из понятия «порядок»¹³⁶.

Г.С. Беляева конкретизирует и выделяет характерные признаки понятия «правовой режим», такие как: «обязательное закрепление в нормативно-правовых актах различного уровня, характера и содержания; наличие специфической цели, которая определённым образом регулируют некоторые конкретные области гражданских правоотношений посредством выделения во временных и пространственных границах тех или иных субъектов и объектов гражданского права; комплексный характер; особый порядок регулирования; направлен на создание оптимальных и благоприятных условий для субъектов права; соответствующим образом упорядочен и структурирован»¹³⁷.

Интерполируя эти положения применительно к правовому режиму недвижимого имущества религиозного назначения, можно утверждать о сложности и многогранности его структуры.

М.А. Кулагина отмечает, что «большинство объектов религиозного назначения, храмы, храмовые комплексы и т.п., являются объектами культурного наследия. Принадлежность к таким объектам накладывает как на собственника, так и на иных субъектов вещных правоотношений особые обязательства по сохранению объекта, обеспечение доступа к нему и др., что не всегда легко исполнимо, например в монастырях. Поэтому правовое

¹³⁵ Алексеев С.С. Общие дозволения и общие запреты в советском праве. - М.М: Юридическая литература, 1989. 288 с. С.185.

¹³⁶Понкин И.В. Теория государственного управления: содержание понятия «порядок» //Административное право и процесс. 2016. - № 11. С. 8.

¹³⁷Беляева Г.С. Правовой режим: к определению понятия // исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. - 2012. - Т. 17. - № 3. С. 35.

регулирование процесса передачи имущества религиозным организациям должно быть неразрывно связано с нормативными актами по охране объектов культурного наследия»¹³⁸.

Гражданское законодательство РФ выделяет правовую обособленность имущества религиозного назначения. По смыслу пункта 3 статьи 21 Федерального закона от 26.09.1997 № 125-ФЗ (ред. от 06.07.2016) «О свободе совести и о религиозных объединениях»¹³⁹, понятие «имущество религиозного назначения» по объему определяется гораздо шире, законодатель относит к этому виду имущества не только культовые здания и сооружения, но и относящиеся к ним земельные участки.

Нормы Федерального закона от 30.11.2010 № 327-ФЗ (ред. от 23.06.2014) «О передаче религиозным организациям имущества религиозного назначения, находящегося в государственной или муниципальной собственности»¹⁴⁰, в частности пункт 1 статьи 2 - «имущество религиозного назначения, включающее недвижимое имущество в форме помещений, зданий, строений, сооружений, включающих объекты культурного наследия - памятники истории и культуры народов РФ, монастырские, храмовые и/или иные культовые комплексы, построенные для осуществления и/или обеспечения таких видов деятельности религиозных организаций, как совершение богослужений, других религиозных обрядов и церемоний, проведение молитвенных и религиозных собраний, обучение религии, профессиональное религиозное образование, монашеская жизнедеятельность, религиозное

¹³⁸Кулагина М.А. Вещные права религиозных организаций: Автореф. дис.канд. юридич. наук: 12.00.03 / МГЮА. - М., 2013. 23 С.

¹³⁹ Федеральный закон от 26.09.1997 №125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» // Собрание законодательства Российской Федерации. - 29.09.1997 - № 39. - Ст. 4465. В ред. от 06.07.2016: СПС «¹³⁹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 №51-ФЗ ("Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.07.2020) //СПС «КонсультантПлюс».

¹⁴⁰ Федеральный закон от 30.11.2010 № 327-ФЗ «О передаче религиозным организациям имущества религиозного назначения, находящегося в государственной или муниципальной собственности» // Собрание законодательства Российской Федерации. - 06.12.2010 . - Ст. 6423. В ред. От 23.06.2014: СПС «КонсультантПлюс».

почитание и паломничество, в том числе здания для временного проживания паломников, а так же движимое имущество религиозного назначения».

Соответственно, можно заключить следующее, что правовой режим имущества религиозного назначения юридически описан и закреплён в следующих нормах гражданского законодательства:

1. Нормы Гражданского кодекса Российской Федерации - в части общего регулирования имущественных отношений, описывающих правовое положение имущественных объектов, в том числе самовольных построек, статья 222 Гражданского кодекса Российской Федерации (Часть первая) от 30.11.1994 №51 ФЗ (ред. от 31.07.2020)¹⁴¹, в части регулирования сделок с объектами недвижимого имущества.

2. Нормы Федерального закона от 26.09.1997 №125-ФЗ (ред. от 02.12.2019) «О свободе совести и о религиозных объединениях»¹⁴² в части введения запрета уничтожения и повреждения имущества религиозного назначения и угроз совершения таких действий - пункт 6, статья 3; установления правовых основ имущественных отношений религиозных групп и религиозных организаций, соответственно пункт 1 статья 7 и пункт 2 статья 10; установление гарантий прав собственности религиозных организаций на имущество, приобретенное или созданное за счет собственных средств этих организаций, пожертвованные гражданами, организациями или переданное религиозным организациям в собственность государством, либо приобретённое иными способами, не противоречащими законодательству РФ части пункта 2 статьи 21; установление гарантий правовых возможностей религиозным организациям иметь на праве собственности имущество за пределами границ РФ, пункт 4 статьи 21; установление гарантии запрета

¹⁴¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 №51-ФЗ ("Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.07.2020) //СПС «КонсультантПлюс».

¹⁴²Федеральный закон от 26.09.1997 №125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» (ред. от 02.12.2019) // СПС «КонсультантПлюс».

обращения взыскания по претензиям кредиторов в случае банкротства на движимое и недвижимое имущество богослужебного назначения, пункт 5 статья 21; установление гарантий беспрепятственного осуществление проведения миссионерской религиозной деятельности в определенных имущественных объектах, статья 24.1;

3. Нормы Федерального закона от 30.11.2010 № 327-ФЗ (ред. от 23.06.2014) «О передачи религиозным организациям имущества религиозного назначения, находящегося в государственной или муниципальной собственности»¹⁴³ в части: определения юридической природы пожертвования в виде «имущества религиозного назначения», пункт 1 статья 2; оснований, условий и порядка безвозмездной передачи в собственность или безвозмездное пользование религиозными организациями имущества религиозного назначения, находящегося в федеральной собственности, собственности субъектов РФ или муниципальной собственности;

4. Нормы Федерального закона от 25.06.2002 №73-ФЗ (ред. от 24.04. 2020 года) «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культ уды) народов Российской Федерации»¹⁴⁴ в области: определения и конкретизации некоторых имущественных недвижимых объектов религиозного назначения понятием объекта археологического наследия; гарантий содействия общественным и религиозным объединениям и организациям в сохранении, использовании, популяризации и государственной охране объектов культурного наследия, статья 8; юридических гарантий финансовой

¹⁴³Федеральный закон от 30.11.2010 № 327-ФЗ «О передачи религиозным организациям имущества религиозного назначения, находящегося в государственной или муниципальной собственности» // Собрание законодательства Российской Федерации. - 06.12.2010. - № 49. - Ст. 6423. В ред. от 23.06.2014: СПС «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 №51-ФЗ ("Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.07.2020) //СПС «КонсультантПлюс».

¹⁴⁴Федеральный закон от 25.06.2002 №73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культ уды) народов Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации . - 06.12.2010. № 49. - СТ.6423 В ред. от 24.04. 2020 года: СПС «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 №51-ФЗ ("Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.07.2020) //СПС «КонсультантПлюс».

поддержки из бюджета РФ, субъектов РФ и муниципальных образований мероприятий по сохранению находящихся в собственности религиозных организаций объектов культурного наследия, включенных в единый государственный реестр объектов культурного наследия народов РФ, и выявленных облетов культурного назначения, пункт 5 статьи 13; гарантий воссоздания утраченного памятника культурного наследия или ансамбля религиозного назначения, с учетом мнений религиозных организаций за счет средств федерального бюджета, пункт 2 статья 47; гарантий отчуждения объектов культурного наследия, относящихся в соответствии с Федеральным законом от 30.11.2010 №327-ФЗ «О передачи религиозным организациям имущества религиозного назначения, находящегося в государственной или муниципальной собственности» к имуществу религиозного назначения, из государственно или муниципальной собственности исключительно в собственность религиозных организаций;

5. Нормы Федерального закона от 08.11.2007 №257-ФЗ (ред. от 20.07.2020 года) «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹⁴⁵ - в части правового положения кенотафов с религиозной символикой на придворных полосах автомобильных дорог, в пункте 16, статьи 3;

¹⁴⁵ Федеральный закона от 08.11.2007 №257-ФЗ (ред. от 20.07.2020 года) «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. - 12.11.2007. - № 46. - Ст. 5553 . В ред. от 20.07.2020: СПС «¹⁴⁵Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 №51-ФЗ ("Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.07.2020) //СПС «КонсультантПлюс».

6. Нормы Федерального Закона от 12.01.1996 №8-ФЗ (в ред. от 01.10.2019) «О погребении и похоронном деле»¹⁴⁶ - в части «вероисповедальных кладбищ», пункт 1 статья 15;

7. Нормы Федерального Закона Российской Федерации от 18.10.1991 №1761-1 (в ред. от 10.12. 2019) «О реабилитации жертв политических репрессий»¹⁴⁷ в части элементов правового положения поклонных крестов, воздвигнутых как символ, связанный с памятью о репрессиях, в целях увековечивания памяти жертв политических репрессий, статья 18.1;

8. Нормы Федерального Закона от 21.12.2001 №178-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О приватизации государственного и муниципального имущества»¹⁴⁸ - в частности выведения из-под его действия отношений, возникающих при отчуждении безвозмездно в собственность религиозных организаций для использования в соответствующих целях культовых зданий и сооружений с относящимися к ним земельным участкам и иного находящегося в государственной или муниципальной собственности имущества религии много назначения, пункт 7 статья 3.

Исходя из вышеизложенного материала можно сформулировать следующие выводы - анализ приведенных норм, образующих объем правового поля режима имущества религиозного назначения, позволяет сделать вывод, что правовой режим недвижимого имущества религиозного назначения в российской Федерации отличается большой неопределённостью и наличием множества законодательных пробелов. Недвижимые имущественные объекты религиозного назначения, находящиеся в государственной и муниципальной

¹⁴⁶Федеральный закон от 12.01.1996 №8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» // Собрание законодательства Российской Федерации». - 15.01.1996. - №3. - Ст. 146. В ред. от 01.10.2019 : СПС «Гарант».

¹⁴⁷Закон Российской Федерации от 18.10.1991 №1761-1 «О реабилитации жертв политических репрессий» // Ведомости СНД и ВС РСФСР. - 31.10.1991. - №44. - Ст.1428. В ред. от 10.12. 2019: СПС «КонсультантПлюс».

¹⁴⁸Федеральный закон 21.12.2001 №178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» // Собрание законодательства Российской Федерации. - 28.01.2002. - № 4. - Ст. 251. В ред. от 03.07.2016: СПС «КонсультантПлюс».

собственности, являющимся объектами культурного наследия, могут попадать под пересечение сразу несколькими правовыми режимами, воздействие норм которых при этом является неопределенным и не урегулированными надлежащим образом, противоречивым и конфликтным, обладающими правовыми коллизиями.

Дефекты в современном российском законодательстве РФ в правовом поле возвращения имущества религиозного назначения состоят в избыточности нормативно-правовых норм, регулирующих эту сферу.

Прокопович Г.А.

ПОЗИТИВНАЯ ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ В ХРИСТИАНСКИХ ТРАДИЦИЯХ И ВЕРОВАНИЯХ

*Уважение к минувшему – вот черта,
отличающая образованность от дикости.*

А.С. Пушкин

Патриотическое правосознание невозможно без знания российских юридических древностей, тем более, что правовая мысль никогда не умирает, а, пройдя испытания временем, последовательно откладывается в народной и профессиональной памяти, передаётся в традициях и теоретических произведениях мыслителей и юристов.

Без знания истоков нельзя осуществить ту гуманную цель, которая стоит перед каждым юристом: создание правового государства. И для этого в трёх ключевых словах, определяющих нашу жизнь и неразрывно связанных друг с другом – «политика», «государство», «право» – сегодня необходимо сделать акцент на последнем, на «праве» и тех явлениях, что с ним связаны.

«Каждый несёт свой крест» – так написано в Библии. А то, какой крест понесёт каждый из нас, зависит, в том числе, и от знания корней права, основанных на высших истинах, игнорировать и отрицать которые нельзя. Подобные действия могут привести к деформации сознания, как это произошло в Европе. «Именно в Европе и могли появиться марксизм со своими двумя детищами XX века: право «интернационал-социалистическое» (большевизм) и право «национал-социалистическое» (фашизм) с доходящим до мистики сходством в символике, скрытая суть которой – уродование священного креста (серп и молот – свастика)»¹⁴⁹. Молодому поколению подобное явление больше знакомо под вывеской Русского национального единства (РНЕ) – баркашовщины.

Необходимо отметить, что в России политика, государство и право всегда видели своей высшей целью справедливость. Сам термин «юриспруденция» изначально содержал в себе поиск истинного и утверждение справедливого (юридического) на земле. Принадлежит он, как и многие другие правовые понятия, древним римлянам и трактовался ими как юридическое делание, как искусство добра и справедливости, тогда как позитивное право (*lex*), политика, государство были лишь средствами, инструментами этого высокого юридического ремесла (*jus*)¹⁵⁰.

Если говорить об отечественной традиции, то справедливость является лейб-мотивом духовных стремлений русского человека. Само слово «справедливость» в нашем языке синоним слова «право» (правда, правый) и имеет с ним общий корень. А на латыни справедливость – юстиция. Отличие России от Запада заключается в постоянном поиске этой правды, означающей одновременно истину, моральное и естественное право. Проблема «правды-

¹⁴⁹ Папаян Р.А. Христианские корни современного права. – М.: Издательство НОРМА, 2002. – С. 11 – [Электронный ресурс] Режим доступа: https://texts.news/religiya-pravo_1791/istoricheskiy-ekskurs-88459.html (дата обращения: 23.07.2020).

¹⁵⁰ Азаркин Н.М. История юридической мысли России: Курс лекций. – М.: Юрид. лит., 1999. – С. 7.

справедливости» (юриспруденции) в России связывается с выражением «русской идеи».

Идея, прямо скажем, не нова. Ещё Христос две тысячи лет тому назад вопрошал: «Кому служить? Правде или маммоне?» Выбор – труден. Награда – вечность, преодоление времени. А преодолеть его можно, возродив утраченные формы гармонии жизни, наполнив их духовным опытом традиционных культур.

Обратимся, например, к самому продолжительному периоду жизни людей – к первобытному обществу. Права нет, но трепетное отношение к прошлому, к мифам, легендам, сказкам позволяет уменьшить разрыв между словом и делом, избежать противоречий в социальной регуляции между правами и обязанностями и предотвратить раскол в правосознании.

Начиная семинарские занятия по курсу теории государства и права, прежде чем перейти к характеристике первобытного общества, я задаю своим студентам вопросы, позволяющие по мифам и легендам определить истоки появления этого строя и структуру взаимоотношений внутри родовой общины.

К сожалению, одномерное «искусство» радио, кино, телевидения, служащее закреплению в сознании идеальных образов, далёких от сказочных, не даёт возможности услышать более-менее толкового ответа.

Остаётся только надеяться на то, что Бог вложил в человека Свой образ и подобие, а именно то, что принято называть вечными ценностями. И эти ценности живут в нас, как бы мы им не сопротивлялись под воздействием навязываемых нам и обществу искажённых представлений о существующем мире. А потому есть уверенность (помятуя о нашем недавнем прошлом), что даже в антидемократических режимах, несмотря на их значительные изменения социумом, божественные зёрна прорастут в каждом из нас и возобладает та закономерность, о которой говорит нам апостол Павел: «Добро, которого хочу, не делаю, а злое, которое не хочу, делаю. Если же делаю то,

чего не хочу, уже не я делаю то, но живущий во мне грех» (Рим. 7. 19-20)¹⁵¹. Этим апостол Павел говорит нам о том, что наш разум постоянно находится в рамках тех понятий, которые в него вложил Всевышний, но в то же время он постоянно вступает в конфликт с тем, что не от Бога, а от греховной плоти. И разъясняет нам это апостол в категориях права: «В членах моих вижу иной закон, противоборствующий закону ума моего» (Рим. 7. 23)¹⁵². По «закону ума» человеческого, в размышлениях выдающихся мыслителей древности, далёких от Ветхого Завета и христианства, продолжали жить данные первочеловеку правовые истины, которые потом были сообщены людям Моисеем, пророками, Иисусом Христом и апостолами, - те самые, со многими из которых и сегодня не может не согласиться любой порядочный политик, правовед или государственный чиновник. Таковы, в частности, многие положения об устройении государства у наиболее «христианского» из всех языческих авторитетов – Аристотеля и у наиболее «тоталитарного» из них – Платона.

Но вернувшись от древних мыслителей в современное общество, мы увидим, что государственный механизм в России устроен по подобию божественной иерархии. Даже само слово «чин» («чиновник») традиционно сохраняется в нашем языке от наименования чинов ангельских. По учению византийского богослова Псевдо-Дионисия Ареопагита (V или VI в.), чины ангельские разделяются на три триады по степени их близости к Богу. Первая, высшая, триада: серафимы, херувимы, престолы; вторая – господства, силы, власти; третья – начала, архангелы, ангелы. Есть и распределение обязанностей и мера ответственности у каждой ступени указанной иерархии. Считается, что существа первой триады служат Богу на небе, второй – ответственны за земных царей и стихии, третьей – за народы, человеческие

¹⁵¹ Послание к Римлянам 7 глава – [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://bible.by/syn/52/7/> (дата обращения: 23.07.2020).

¹⁵² Послание к Римлянам 7 стих 23 – [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://bible.by/verse/52/7/23/> (дата обращения: 23.07.2020).

общности и отдельных людей, при этом у каждого человека есть свой ангел-хранитель¹⁵³.

Помимо чинов существуют и звания. Например, архангел Михаил является небесным «архистратигом» и стоит во главе ангельского воинства в борьбе с сатаной. То есть, он главный военачальник. А каково же его звание в мирской жизни? Generalissimus (от лат. – самый главный), высшее воинское звание в вооружённых силах. Это звание в России официально было введено Воинским уставом в 1716 году и было присвоено всего лишь четверым нашим соотечественникам: А.С. Шеину, А.Д. Меншикову, отцу императора Ивана VI Антоновича Антону Ульриху Брауншвейгскому, А.В. Суворову. В СССР звание генералиссимуса Советского Союза было введено 26.06.1945 г. и было присвоено только единожды – И.В. Сталину (27.06.1945 г.).

Вывод из вышесказанного один – наподобие архангелу Михаилу дать бой врагу всего справедливого, разумного, доброго, вечного, гуманного – забвению и возродить утраченные гармонии нашей жизни. И осуществить это можно лишь через идейно-правовое обращение к духовному опыту традиционных культур. А роль истории юриспруденции в этом сражении – ключевая, т.к. она является важнейшим источником для всестороннего понимания становления истории нашего Отечества.

Мысль о праве, справедливости и ответственности так же стара, как сам мир, она родилась вместе с рождением русского народа и его государственности в IX в.

Представители отдельных школ того времени выше закона ставили добро и справедливость, а потому каждую правовую норму (а особенно норму, определяющую меру ответственности) оценивали мерой справедливости

¹⁵³ Зурабова К.А., Сухачевский В.В. «Мифы и предания. Античность и библейский мир. – М.: Издательство «ТЕРРА», 1993. – С. 89.

(*aequitas*). Академик В.С. Нерсесянц отмечал, что «понятие *aequitas* при этом отождествляется с понятием *jus natural*»¹⁵⁴.

Категория Вечного и человеческого закона, выдвинутая Фомой Аквинским (XIII в.), - это не что иное, как постановка проблемы соответствия устройства земной жизни Божественным откровениям и её решение в рамках системы, которую В.С. Нерсесянц квалифицирует, как «последовательный и глубокий христианско-теологический вариант юридического миропонимания»¹⁵⁵.

Однако как бы ни изменялось право в свете божественных истин, но истина всегда абсолютна и служит определённым каноном для всех известных мыслителей более позднего периода: Т. Гоббса, Д. Локка, Ш. Монтескье, И. Канта, Г. Гегеля и др. Так, осмысление права и государственного устройства с точки зрения духовных начал позволило Ш. Монтескье осуществить поиск «духа законов» в качестве основания позитивной ответственности, прочного фундамента любого закона, расцениваемого им, вслед за Аристотелем, как проявление «другого, более общего закона»¹⁵⁶.

Если говорить об истории русской юриспруденции, то её трудно представить без освещения взглядов Даниила Заточника, И.С. Пересветова, И.Т. Посошкова, декабристов и других мыслителей. Нельзя не отдать должное сподвижнику Петра I Феофану (в миру – Елисею) Прокоповичу, который принял активное участие в обсуждении, как строить Российское «регулярное» государство и участвовал в этом строительстве. Будучи патриотически настроенным, энергично противостоя укладам старины, Феофан со всей страстностью поддерживал реформы Петра I. Так же страстно он

¹⁵⁴ Нерсесянц В.С. Философия права. М., 1997. С. 444.

¹⁵⁵ Папаян Р.А. Христианские корни современного права. – М.: Издательство НОРМА, 2002. С. 43 – [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://www.knigi.konflib.ru/8filosofiya/65690-2-hristianskie-korni-sovremennogo-prava-izdatelstvo-norma-moskva-2002-udk-3401-bbk-670-rukopis-odobrena-so.php> (дата обращения: 24.07.2020).

¹⁵⁶ Монтескье Ш. О духе законов // Избр. произведения. М., 1955. С. 159.

противостоял иностранцам, которые навязывали русскому народу своё превосходство, при этом презирая его, «яко немощный и грубый». «Европа, - скажет позже А.С. Пушкин, - в отношении к России всегда была столь же невежественна, сколь и неблагодарна»¹⁵⁷.

Феофан был раздосадован пренебрежением своих современников историческим прошлым, часто повторяя, что «сколько славных деяний нашего Отечества» совершенно забыто: «едва что передано памяти потомства из того, что совершило оно до сих пор». Сам Феофан активно собирал и изучал материалы славянской истории и даже являлся автором нескольких работ.

Основной трактат Ф. Прокоповича «Права воли монаршей» должен быть признан если не «краткой энциклопедией государственного права», как его величал В.О. Ключевский, то во всяком случае юридическим трактатом общего характера, стремившимся подвести правовые основы под государство Петра Великого.

Необходимо заметить, что вся жизнь Феофана Прокоповича была посвящена борьбе за всеобщее образование, исправление нравов и искоренение невежества. Обременённая тяжёлой обязанностью носить ту же фамилию, могу добавить, что эта борьба заложена в самой её сути: она происходит от греческого слова *просорос*, что означает «обнаживший меч».

В рамках одной статьи трудно упомянуть, тем более рассказать, обо всех личностях (мыслителях, просветителях, учёных), стоявших у истоков права. Но рассказать о тех, кто был первым, считаю необходимым.

Семён Ефимович Десницкий (1740 – 1789). Первый русский профессор права. Благодаря ему отечественная юриспруденция окончательно превратилась в науку и учебную дисциплину. Отметим один замечательный факт в биографии Семёна Ефимовича: учился он в Троицкой лаврской

¹⁵⁷ Пушкин А.С. О ничтожестве литературы русской. – [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://rvb.ru/pushkin/01text/07criticism/02misc/1053.htm> (дата обращения: 24.07.2020).

семинарии, откуда в 1759 году был направлен в гимназию при Московском университете. Далее учился за границей и в 1767 году получил звание доктора гражданского и церковного права от Учёного совета университета г. Глазго. В России ему было поручено читать студентам «Римское право по институциям, с применением к русскому праву отдельных законов».

Говоря о С.Е. Десницком как о педагоге-юристе, как о гражданине и патриоте, невозможно обойти вниманием его настойчивость в отстаивании права читать свои лекции не на латинском, а на родном языке. Претерпев все возражения куратора университета В. Адодурова, Семён Ефимович вынужден был обратиться к самой Екатерине II и она «указать соизволила, что в университете пристойнее бы читать лекции на русском языке, а особливо юриспруденцию»¹⁵⁸.

А знаете зачем Десницкий добивался права «читать лекции во всех трёх факультетах природными россиянами на российском языке»? «Для лучшего распространения в России наук»¹⁵⁹. Иначе – чтобы всем понятно было. А если наоборот, то это и есть отправной момент перехода позитивной юридической ответственности в ретроспективную.

Подводя итог краткому экскурсу в историю юриспруденции, хотелось бы ещё раз сделать акцент на тех жертвах, которые были принесены на алтарь знания. Мы никогда не должны забывать о христианских корнях современного права, о поучительных примерах гражданской доблести, мужества в отстаивании идеалов гуманизма, права, справедливости, бескорыстного служения нашему профессиональному долгу (достаточно вспомнить о судьбах Илариона, Владимира Мономаха, Н.Г. Чернышевского, И.А. Ильина и др.) и

¹⁵⁸ С.Е. Десницкий — первый русский профессор права – [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://sci-lib.biz/politicheskikh-pravovyih-istoriya/lektsiya-desnitskiy-pervyy-russkiy-professor-61414.html> (дата обращения: 25.07.2020).

¹⁵⁹ Семен Ефимович Десницкий (около 1740-1789) – [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://lawbook.online/gosudarstva-prava/sem-en-efimovich-desnitskiy-okolo-1740-38454.html> (дата обращения: 25.07.2020).

помнить завет нашего первого российского Министра юстиции Гавриилы Романовича Державина:

Ваш долг есть: сохранять законы,
На лица сильных не взирать,
Без помощи, без обороны
Сирот и вдов не оставлять.
Ваш долг: спасти от бед невинных,
Несчастливым подать покров;
От сильных защищать бессильных,
Исторгнуть бедных из оков¹⁶⁰.

И тогда «неподкупный Робеспьер» станет не исключением в истории, а её правилом.

Лысенко А.В.

СВЕДЕНИЯ О КЛИЕНТЕ КАК ЭЛЕМЕНТ ИНФОРМАЦИИ, СОСТАВЛЯЮЩЕЙ БАНКОВСКУЮ ТАЙНУ

Первичными обладателями сведений, составляющих банковскую тайну, являются лица, которым принадлежат исключительные права по своему усмотрению использовать относящуюся к ней информацию¹⁶¹. К ним относятся лица, заключившие с банком договор на оказание банковских услуг. В практике банковских правоотношений они именуется «клиентами банка», чьи интересы личного и коммерческого характера защищаются институтом

¹⁶⁰ Г.Р. «Властителям и судиям» («Восстал всевышний Бог, да судит...») – [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://ilibrary.ru/text/1269/p.1/index.html> (дата обращения: 25.07.2020).

¹⁶¹ Казакова Е.Б., Воронюк Е.П. Банковская тайна // Международный журнал прикладных и фундаментальных исследований. 2014. №8. С. 125.

банковской тайны. В процессе их взаимоотношений с банком последний становится обладателем разнообразной информации о клиенте.

Часть 1 ст. 857 ГК РФ¹⁶² определяет банк в качестве гаранта сохранности определенных сведений, упоминает, в том числе, сведения о клиенте. В то же время ст. 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности»¹⁶³ данные сведения в перечне тех, охрану которых должны гарантировать кредитная организация, Банк России и Агентство по страхованию вкладов, не упоминает. Отсутствие исчерпывающего нормативно закрепленного перечня сведений о клиенте порождает неопределенность в установлении конкретной информации, составляющей предмет банковской тайны¹⁶⁴.

Сведения о клиенте, становящиеся доступным банку, можно разделить на несколько групп. Первая группа сведений – данные, запрашиваемые банком у клиента для заключения банковского договора. Применительно к клиентам – физическим лицам это персональные данные, позволяющие идентифицировать его личность. Независимо от того, стали ли они предметом банковской тайны, такие сведения в любом случае относятся к категории конфиденциальной информации, доступ к которой ограничен в соответствии с законом. К персональным сведениям относятся, прежде всего, паспортные данные клиента, сведения о воинской обязанности, судимости и любые другие, необходимые банку. Ввиду отсутствия нормативно закрепленного перечня сведений, которые банк вправе запрашивать у клиента при заключении банковского договора, кредитные организации в данном вопросе ориентируются на обычаи делового оборота и опыт своей работы. Применительно к клиентам – юридическим лицам банк могут заинтересовать

¹⁶² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 г. №14-ФЗ (ред. от 28.04.2020 г.) // Собрание законодательства РФ. 1996. №5. Ст. 410.

¹⁶³ Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. №395-1 «О банках и банковской деятельности» (ред. от 27.12.2019 г.) // Ведомости съезда народных депутатов РСФСР. 1990. №27. Ст. 357.

¹⁶⁴ Яковлева И.А. Некоторые проблемы определения предмета банковской тайны в предпринимательской деятельности // Актуальные проблемы российского права. 2013. №10. С. 1266.

устав, учредительный договор, копии учредительных документов, заверенные нотариально, свидетельство о регистрации, свидетельство о постановке на учет в налоговый орган, карточка с образцами подписей и оттиска печати, документы, подтверждающие полномочия лиц, имеющих право распоряжаться средствами на счет (протоколы общих собраний, приказы о назначении, решения учредителя и т.д.), а также данные о финансово-хозяйственной деятельности, например, бухгалтерский баланс и другие документы.

Вторая группа сведений – сведения, возникающие в процессе заключения и исполнения банковского договора (оказания банковских услуг). В эту группу включены сведения о выдаче сберегательных книжек и сертификатов, номере депозитного и иного счета, количестве счетов и вкладов клиента и др. В то же время сведения об отсутствии у лица банковского счета или кредита в банке не относятся к информации, составляющей банковскую тайну¹⁶⁵.

Третья группа сведений – информация о клиенте, собранная службой безопасности банка. Данная информация о клиенте собирается банком в случае предоставления ссуд и заключения кредитных договоров в целях минимизации риска невозврата денежных средств. Как правило, службу безопасности банка интересует информация о ранее выдававшихся клиенту кредитах и ссудах, о нарушениях в процессе их возврата, наличии у клиента счетов или вкладов в других банках, о привлечении его к уголовной ответственности и др.

Четвертая группа сведений – информация, сообщаемая клиентом по собственной инициативе. Для того чтобы на указанные сведения

¹⁶⁵ Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Республики Мордовия от 06.12.2018 г. по делу №33-2142/2018 // СПС ГАРАНТ. URL: <https://demo.garant.ru/#/document/305945923/paragraph/46/doclist/244/showentries/0/highlight/> (дата обращения: 10.11.2020).

распространился режим банковской тайны, они должны быть получены банком официально, в ходе непосредственного осуществления им банковской деятельности.

Следует отметить, что появление у физического или юридического лица статуса клиента банка обусловлено фактом заключения им договора с банком. Следовательно, режим банковской тайны не распространяется на отношения лица и кредитного учреждения, предшествовавшие заключению договора. Например, в случае отказа в предоставлении кредита лицу, обратившемуся за его выдачей, информация о нем, содержащаяся в поданных им в банк документах не подпадает под действие режима банковской тайны, поскольку договор между лицом и банком не был заключен, а лицо не приобрело статус клиента банка. В целях повышения правовой защищенности клиентов кредитных организаций представляется целесообразным предусмотреть в ст. 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» положение об обязанности кредитной организации обеспечивать конфиденциальность информации, полученной от клиента, даже если договорные отношения между ним и кредитной организацией прекращены либо не были оформлены заключением договора.

Современная судебная практика придерживается подхода, в соответствии с которым «все сведения о клиентах банка, которые стали известны банку в процессе обслуживания клиентов, в том числе паспортные данные физического лица, сведения о семейном положении и прочие хранящиеся в юридическом деле клиента сведения о содержании и условиях кредитного договора и договора об обеспечении исполнения обязательств составляют банковскую тайну, при этом не является исключением информация о клиенте, которая в соответствии с законодательством является общедоступной. Несмотря на открытый характер такой информации, ее нахождение в банке

придает ей статус «информации о клиенте», и, следовательно, свободный доступ к такой информации ограничен режимом банковской тайны»¹⁶⁶.

Данный подход обусловлен отсутствием четкого разделения в законодательстве правового режима персональных данных и иных правовых режимов конфиденциальности информации, в том числе банковской тайны. Однако правовая регламентация персональных данных достаточно подробно регламентирована Федеральным законом от 27 июля 2006 г. №152-ФЗ «О персональных данных»¹⁶⁷. Поскольку круг сведений, относимых к персональным данным, определяется законом максимально широко («любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных)»), представляется целесообразным распространить режим персональных данных на информацию о заключенных клиентом – физическим лицом договорах банковского счета и банковского вклада, об операциях по ним и на иные сведения о клиенте. Это позволит эффективнее обеспечивать соблюдение прав и законных интересов клиентов банков, являющихся физическими лицами.

Таким образом, действующее законодательство не регламентирует перечень сведений о клиенте, подпадающих под действие режима банковской тайны. Сложившаяся практика функционирования кредитных учреждений относит к такой информации данные, запрашиваемые банком у клиента для заключения банковского договора, сведения, возникающие в процессе заключения и исполнения банковского договора (оказания банковских услуг), информацию о клиенте, собранную службой безопасности банка, а также информацию, сообщаемую клиентом по собственной инициативе. В результате проведенного исследования было обосновано предложение о

¹⁶⁶ Апелляционное определение Алтайского краевого суда от 27.05.2015 г. по делу №33-4649/2015 // Судебные и нормативные акты РФ. URL: <https://sudact.ru/regular/doc/4D7RlOXa9hrk/> (дата обращения: 10.11.2020).

¹⁶⁷ Федеральный закон от 27 июля 2006 г. №152-ФЗ «О персональных данных» (ред. от 24.04.2020 г.) // Собрание законодательства РФ. 2006. №31 (часть I). Ст. 3451.

дополнении перечня данных сведений, включив в него информацию, полученную от клиентов, даже если договорные отношения между ним и банком прекращены либо не были оформлены заключением договора. Также представляется целесообразным изменить правовой режим сведений о клиенте кредитной организации, который является физическим лицом, с режима банковской тайны на режим персональных данных.

ОБ АВТОРАХ:

Баранов К.В. – студент юридического факультета института права и национальной безопасности РАНХиГС при Президенте РФ;

Ветчинников Д.В. – магистрант социально-гуманитарного факультета Российского православного университета св. Иоанна Богослова;

Журавлева А.В. – доцент кафедры гражданского права и процесса социально-гуманитарного факультета Российского православного университета св. Иоанна Богослова;

Зуев В.И. – магистрант Московского финансово-юридического университета (МФЮА);

Иглин А.В. – заведующий кафедрой конституционного и международного права социально-гуманитарного факультета Российского православного университета св. Иоанна Богослова;

Кобзева Е.И. – доцент кафедры «Теория права, история права и международное право» юридического института ФГАОУ ВО «Российский университет транспорта» (МИИТ);

Куликова Ю.А. – доцент кафедры конституционного и международного права социально-гуманитарного факультета Российского православного университета св. Иоанна Богослова;

Лысенко А.В. – магистрант Московского финансово-юридического университета (МФЮА);

Маркова Н.А. – доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Московской академии Следственного комитета Российской Федерации;

Правкина И.Н. – доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Московской академии Следственного комитета Российской Федерации;

Прокопович Г.А. – главный научный сотрудник Российского православного университета св. Иоанна Богослова;

Солодовникова А.В. – старший преподаватель Московской академии Следственного комитета Российской Федерации;

Ушакова Е.В. – доцент кафедры общеправовых дисциплин и

международного права Московского государственного гуманитарно-экономического университета;

Филатова В.В. – доцент кафедры международного и интеграционного права юридического факультета института права и национальной безопасности РАНХиГС при Президенте РФ.