

**Федеральное государственное бюджетное образовательное
учреждение высшего образования
«РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ НАРОДНОГО ХОЗЯЙСТВА
И ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ
при ПРЕЗИДЕНТЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»**

**ТЕОРИЯ ПРАВА И
МЕЖГОСУДАРСТВЕННЫХ
ОТНОШЕНИЙ**

Научный журнал

№ 2 (6).

Москва, 2017

Редакционная коллегия:

Главный редактор – кандидат юридический наук
Иглин Алексей Владимирович

Заместители главного редактора:

кандидат юридических наук Солодовникова Альбина Владимировна,
кандидат юридических наук Фиошин Александр Владимирович

Члены редакционной коллегии:

доктор юридических наук Владимир Евгеньевич Лукьяненко,
доктор исторических наук Лев Николаевич Лютов,
кандидат юридических наук Людмила Васильевна Мороз,
кандидат юридических наук Наталия Семеновна Бойко

Иглин, А.В.

Теория права и межгосударственных отношений. 2017.
№ 2(6) / А.В. Иглин. – Москва: РАНХиГС, 2017. – 161 с.

Журнал посвящен вопросам развития права в России и за рубежом, а также межгосударственных отношений.

© Иглин А.В., 2017

© РАНХиГС, 2017.

СОДЕРЖАНИЕ

JUS GENTIUM:

Иглин А.В. Понятие и особенности международной гражданской службы (на примере ООН).....	3
Брехова С.С. Понятие загрязнения окружающей среды по российскому и международному законодательству.....	25
Шопхоева Е.Д. Правовые итоги и последствия Олимпиады - 2014.....	31
Иглин А.В. Спортивный арбитражный суд на Олимпиаде в	

Ванкувере-
2010.....**39**

Иглин А.В. Международный опыт регулирования
лизинга.....**44**

JUS PUBLICUM:

Носырева И.Г. Правовые основы спортивного
профессионализма.....**55**

Шопхоева Е.Д. Правовые аспекты проведения Кубка мира по
футболу-2018.
.....**6**
2

Петраков А.В. Правовые основы осуществления налоговых
проверок в РФ
.....
...**70**

Петраков А.В. Понятие и содержание камеральной налоговой
проверки
.....
.....**79**

JUS PRIVATUM:

Ивлев Д.А., Гнатюк Т.В. Правовой механизм регулирования
права интеллектуальной собственности в Российской
Федерации.....**85**

Кудимова А.М. Актуальные вопросы правового регулирования
материнского
капитала.....**93**

Сторожук О.И. К вопросу о сохранении авторских прав на
служебные произведения в системе МВД
России.....**114**

Рабииков Х.Х. Механизм возмещения вреда, причиненного
незаконными действиями органов дознания, предварительного
следствия, прокуратуры и
суда.....
.....**116**

Об
авторах.....146

JUS GENTIUM

Иглин А.В.

ПОНЯТИЕ И ОСОБЕННОСТИ МЕЖДУНАРОДНОЙ ГРАЖДАНСКОЙ СЛУЖБЫ (НА ПРИМЕРЕ ООН)

Важность и значимость международных организаций в современных международных отношениях трудно переоценить, международная организация выступает посредником в многостороннем сотрудничестве государств, помогает найти правильное наилучшее решение проблем, связанных с судьбой всего человечества. Между тем международные организации имеют поистине уникальный институт внутреннего механизма, важнейшим элементом которого является международная гражданская служба.

Организация Объединенных Наций и специализированные учреждения воплощают самые высокие идеи народов мира. Международная гражданская служба отвечает за воплощение этих идей в реальность. Она основана на богатых традициях государственного управления, сложившихся в государствах — членах, традициях, основанных на принципах компетентности, целостности, беспристрастности, независимости и скромности. Их цель состоит в том, чтобы избавить грядущие поколения от бедствий войны и предоставить каждому мужчине, женщине и ребенку возможность достойно жить в условиях свободы.

Однако, помимо этого, международные гражданские служащие призваны служить идеалам мира, уважения основных прав, экономического и социального прогресса и международного сотрудничества. Теория международной гражданской службы становится все более распространенной и общепринятой в мире. «В настоящее время международная гражданская служба насчитывает более 50 тысяч сотрудников практически во всех известных национальностях, работающих в десятках штаб-квартир международных организаций и 600 филиалах и представительствах в 180 странах мира. Масштабы, квалификация персонала, разнообразие задач, эта услуга значительно превосходит кадровую структуру для самых мощных транснациональных корпораций. Но его главная особенность заключается в том, что она направлена на решение самых благородных задач международной безопасности и развития сотрудничества всего международного сообщества»¹.

Международная гражданская служба основывается на соединении уникальных исторических опытов государственной службы в разных странах мира. В то же время современное государство, реформируя национальную систему государственной службы, обращается к примерам и идеям института международной гражданской службы.

В общетеоретическом и методологическом аспектах международная гражданская служба рассматривалась в трудах ученых: Днепровский А.Г.,² Соломатин Е.Ю.³ Дёмина О.В.⁴ Влияние межправительственных организаций системы ООН на развитие

¹ Справочная информация Министерства иностранных дел

² Днепровский А.Г. Международная гражданская служба // Международные организации. Учебник. - М.: Изд-во РУДН, 1994. - С. 101-108

³ Соломатин Е.Ю. Международный опыт правового регулирования государственной гражданской службы: актуальные вопросы для российских реформ // Международное публичное и частное право. № 5

⁴ Дёмина О.В. Понятие и значение международной гражданской службы // Евразийский юридический журнал. №7(26) 2010. С. 27.

международного права разработано в трудах Нешатаевой Т.Н., Бикулова А.Е., Крылова Н.Б. Правовое регулирование труда работников международных организаций анализировалось в работах Черняевой Д.В.⁵, Акназаровой Д.Р., Иванчака А.И., Гвоздецкий Д.С.⁶ и др.

При исследовании понятия и роли международной гражданской службы необходимо сказать несколько слов о его истории.

Как отметил Ф. И. Кожевников, "одновременно с появлением государств возникают и международные отношения". "Существование и развитие государства как субъекта международного права и международных отношений не может происходить без внешних связей с другими субъектами международного права. Необходимость внешних связей требует аппарата для осуществления этих связей и регулирования этих связей международным правом"⁷.

Постоянное бюро международных организаций было организовано во второй половине XIX века и называлось международными административными союзами правительств отдельных государств, осуществляющими свою деятельность.

Время и события в мире, требовали увеличения персонала. Организация начала набирать сотрудников на международной основе и в соответствии с принципом справедливого географического распределения мест в секретариатах. "Эти работники оказались в положении лиц без гражданства, выходящих из внутренней юрисдикции государства по трудовым отношениям и пенсиям, они в

⁵ Черняева, Д.В. Правовое регулирование труда работников международных организаций. // Трудовое право в России и за рубежом. – 2016. – № 1. – С. 59-64.

⁶ Гвоздецкий Д.С. Дипломатическая защита международных гражданских служащих ООН. Юридические критерии привязки // Международная межвузовская научно-практическая конференция студентов и аспирантов. Традиции и новации в системе современного российского права. Сборник тезисов. МГЮА.- 2008.- С. 281-284

⁷ Дёмина О.В. Понятие и значение международной гражданской службы // Евразийский юридический журнал. №7(26) 2010. С. 27.

то же время не применяли соответствующие законы государства пребывания международных организаций"⁸.

С созданием Лиги Наций государствами было решено наделить свой Секретариат необычными полномочиями: этой организации было предоставлено право назначать и материально поддерживать своих сотрудников. С этого момента мы можем говорить о создании международной гражданской службе в качестве независимых от государств элементов международных организаций.

"Каждая международная организация имеет свою гражданскую службу. Однако с момента появления ООН и специализированных ведомств возникла идея создания единой международной гражданской службы. Для этих целей между Организацией Объединенных Наций и несколькими специализированными учреждениями были заключены межорганизационные кадровые соглашения, направленные на решение некоторых общих задач, стоящих перед международной гражданской службой организаций системы ООН"⁹.

Определение конкретной категории лиц, работающих на международной службе, появилось в юридической литературе в довоенный период. Большинство исследователей сослались на "лиц, которым поручена коллекция многих государств или какой-либо орган, действующий от их имени... с учетом специального правового регулирования постоянная функция осуществляется исключительно в интересах указанного набора государств"¹⁰.

⁸ Дёмина О.В. Понятие и значение международной гражданской службы // Евразийский юридический журнал. №7(26) 2010. С. 28.

⁹ <http://www.mid.ru>

¹⁰ Дёмина О.В. Понятие и значение международной гражданской службы // Евразийский юридический журнал. №7(26) 2010. С. 28.

В статье 97 Устава ООН говорится, что "Секретариат состоит из Генерального секретаря и такого персонала, который может потребоваться для организации"¹¹.

В статье 1 Конвенции о безопасности персонала Организации Объединенных Наций и связанного с ней персонала, принятой в Нью-Йорке резолюцией 49/59 Генеральной Ассамблеи от 9 декабря 1994 года, содержится следующее определение персонала Организации Объединенных Наций:

а) "персонал Организации Объединенных Наций" означает

1) лица, привлеченные или направленные Генеральным секретарем Организации Объединенных Наций в качестве военнослужащих, полицейского или гражданского компонентов операции организации организация Объединенных Наций;

2) других должностных лиц и экспертов в командировках Организации Объединенных Наций или ее специализированных учреждений или Международного агентства по атомной энергии, находящихся в зоне действия Организации Объединенных Наций в официальном качестве»¹².

В Положениях о персонале Организации Объединенных Наций говорится, что "для целей настоящих Положений термины "Секретариат Организации Объединенных Наций", "сотрудники" или "сотрудники" означают всех сотрудников Секретариата в соответствии со статьей 97 Устава Организации Объединенных Наций"¹³.

В рамках 41-й недели (19-25.06.2006) 60-й годовщины основания ЮНЕСКО была рассмотрена тема "Международная гражданская

¹¹ "Устав Организации Объединенных Наций" (Вместе с "Правилами процедуры Генеральной Ассамблеи") (Принят в г. Сан-Франциско 26.06.1945) (Правила с изм. и доп. от 31.12.1978)// Действующее международное право. Т. 1.- М.: Московский независимый институт международного права, 1996. С. 7 - 33.

¹² <http://www.un.org>

¹³ www.unesco.org

служба", принятых и сведения о документе, в котором говорится, что "это очень важно для небольшой группы компетентных и преданных делу людей, работающих в условиях независимости и безопасности... защищали законные интересы граждан. В этом смысле, народы и все человечество... Необходимо рассчитывать на твердость, справедливость, верность "священному долгу" и бесстрашность трудящихся международных организаций". В этом документе также отмечается, что "статус работника "международной" государственной службы / гражданской – международной не столько по своему характеру, сколько по своему предназначению – предполагает больше обязанностей, чем прав" ¹⁴.

Следует отметить, что различные авторы, а также Устав ООН всегда подчеркивают исключительно международный характер деятельности Генерального секретаря и сотрудников Секретариата, их беспристрастность и независимость от любого правительства. Наряду с этим выделяются и никакие ограничения на право мужчин и женщин на участие в любых возможностях и на условиях равенства в деятельности ООН и своих вспомогательных учреждений.

Теперь мы переходим к концепции международной гражданской службе. Единого определения в юридической литературе не существует. Кроме того, большинство авторов посвящают свои работы на правовой статус, привилегии и иммунитеты персонала международных организаций, не уделяя должного внимания определению международной гражданской службе. Учитывая все вышесказанное, мы можем попытаться дать следующую интерпретацию для такой услуги.

Международная гражданская служба-деятельность персонала международных организаций, направленная на выполнение таких функций, как служение идеалам мира, уважение и соблюдение

¹⁴ www.unesco.org

основных прав каждого мужчины, женщины и ребенка, международное сотрудничество, экономический и социальный прогресс, свобода грядущих поколений от бедствий войны и содействие справедливости и миру во всем мире¹⁵. При исполнении своих служебных полномочий международные гражданские служащие независимы от государства своего гражданства и государства размещения штаб-квартиры международных организаций.

Надо сказать несколько слов о важности международной гражданской службе и международных организаций в целом. Каждому человеку сегодня понятно, что если бы не было таких организаций, как ООН, перед всей человеческой расой стояла бы одна самая важная задача – создать такую организацию.

В своем выступлении в Музее и библиотеке Президента Трумана 11 декабря 2006 года Генеральный секретарь ООН Кофи Аннан отметил следующее: «Друзья мои, наша задача сегодня-не спасать западную или восточную цивилизацию. Сегодня на карту поставлена сама цивилизация, и мы сможем спасти ее только при условии, что в решении этой проблемы примут участие все народы¹⁶».

Для качественного решения стоящих перед государствами задач миру нужна армия квалифицированных сотрудников, которая отвечает самым высоким идеалам.

Международная гражданская служба – одна из самых квалифицированных и специализированных государственных служб в мире. В то же время, она является трудной и часто опасной службе, потому что сотрудники должны работать не только в модных салонах, но и в местах, где существуют чрезвычайные ситуации,

¹⁵ Дёмина О.В. Понятие и значение международной гражданской службы // Евразийский юридический журнал. №7(26) 2010. С. 28.

¹⁶ www.un.org

землетрясения, войны и т. д. Вот только некоторые статистические данные.

В последние годы сотрудники ООН все чаще становятся мишенями для преступников. В 2007 году при исполнении служебных обязанностей погибли 42 сотрудника ООН, в 2008 году при исполнении служебных обязанностей в мире было убито 34 военных и гражданских сотрудников Организации Объединенных Наций. Об этом сообщает профсоюз работников организации¹⁷. Согласно отчету ООН, в 2016 году при исполнении были убиты 32 сотрудника международной организации, в том числе 26 миротворцев¹⁸.

В январе 2010 года землетрясение на Гаити погибли 99 сотрудников ООН и 32 пропали без вести¹⁹. Нападение в Алжире в 2007 году погибли 17 сотрудников ООН²⁰. В 2003 году в результате взрыва грузовика перед штаб-квартирой ООН в Багдаде погибли 22 сотрудника, в том числе глава миссии ООН в Ираке Сержиу Виейра ди Меллу²¹.

25 марта 2010 года Генеральный секретарь ООН Пан Ги Мун направил послание по случаю Международного дня солидарности с сотрудниками, задержанных и пропавших без вести. В этом письме Генеральный секретарь ООН отмечает рост числа нападений на персонал ООН. Он также подчеркнул, что "всем государствам следует стремиться к укреплению правовой защиты персонала Организации Объединенных Наций и связанного с ней персонала путем принятия основного Договора, направленного на предотвращение нападений на них, и наказания виновных»²².

¹⁷ www.unic.ru

¹⁸ <https://regnum.ru/news/2239029.html>

¹⁹ www.rian.ru

²⁰ news.mail.ru

²¹ www.izvestia.ru

²² www.un.org

Наконец-то хочу сказать, что сотрудники международных организаций, следуя самой благородной цели служения миру, не жалеют о своем времени, энергии и жизни.

Международные организации могут быть межправительственными, неправительственными или относиться к смешанному типу. Международные организации также принято классифицировать по различным причинам, в том числе выделение группы организаций системы ООН и других международных межправительственных организаций (например, других глобальных межправительственных организаций специальной компетенции, региональные и межрегиональные союзы государств и т. д.).

Мировая практика не всегда требует от организаций получения конкретного статуса для осуществления мероприятий и установления различных отношений. Однако, как правило, все международные организации закрепляют за собой статус юридического лица. На практике, большинство статус международных межправительственных организаций преимущественно закреплен в этих документах:

- 1) Устав международной межправительственной организации;
- 2) Конвенция о привилегиях и иммунитетах организации (для государств-членов);
- 3) соглашения о создании организации (для структурных подразделений, расположенных в других странах);
- 4) законы и иные нормативные правовые акты в конкретных государствах, регулирующих правовой статус представительств международных организаций, подведомственных этим государствам²³.

²³ Черняева, Д.В. Правовое регулирование труда работников международных организаций. // Трудовое право в России и за рубежом. – 2016. – № 1. – С. 59-64.

Помимо определения статуса, статуты и Конвенции о привилегиях и иммунитетах международных организаций, среди прочего, закрепляют за ними право заключать договоры и обращаться в суд для защиты своих прав. Например, по разделу 1 ст. 1 Конвенции о привилегиях и иммунитетах ООН 1946 "Объединенные нации являются юридическим лицом и вправе: (а) заключать договора; (б) приобретать недвижимое и движимое имущество и распоряжаться им; (с) возбуждать дела в суде"²⁴. Аналогичное положение содержится в абз. 3 статьи II Конвенции о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений 1947 года, ст. 39 Устава МОТ²⁵ в 1946 г. и т. д.

Конечно, свобода договора касается трудоустройства, где международные организации имеют право выступать в качестве работодателей, привлекающих работников по трудовым договорам. Теоретически такая организация может заключать иные договоры о труде. Однако на практике большинство договоров с персоналом международных организаций либо прямо называются трудовым правом, либо трудовым правом имеют очевидный характер.

Для среднего работника и работодателя, не связанного с международными организациями, процедура заключения и исполнения трудового договора, как правило, достаточно четко регламентирована трудовым законодательством соответствующего государства. Однако если работодатель является международной межправительственной организацией, то ситуация выглядит совершенно иначе. Известно, что такие организации обладают

²⁴ "Конвенция о привилегиях и иммунитетах Объединенных Наций" (Принята в Лейк-Саксесс, Нью-Йорк 13.02.1946 Резолюцией 22А Генеральной Ассамблеи ООН)// Действующее международное право. Т. 1.- М.: Московский независимый институт международного права, 1996. С. 615 - 619.

²⁵ "Конвенция о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений" (Принята 21.11.1947 Резолюцией 179 (II) на 123-ем пленарном заседании 2-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН)// Действующее международное право. Т. 1.- М.: Московский независимый институт международного права, 1996. С. 620 - 632.

иммунитетом, защищающим их от последствий правовых режимов отдельных государств. Соответственно, ни одна правовая система не может претендовать на установление внутренних принципов функционирования таких организаций, в том числе трудовых отношений с персоналом. Эти отношения регулируются особым образом - на основании

1) уставных документов организации и связанных с ними международных договоров;

2) местных нормативных актов международных организаций;

3) индивидуальных трудовых договоров со своими работниками;

4) решений административных трибуналов о рассмотрении споров, возникающих из таких отношений;

5) общих принципов трудового и договорного права²⁶. Это положение устанавливается в целях стандартизации внутреннего управления международной организацией и обеспечения ее независимости от отдельных государств.

Общие правила, регулирующие правовой статус работника международной организации, закреплены в уставах таких организаций и соответствующих международных договорах. Таким образом, согласно этим документам, международные должностные лица не несут никакой ответственности по законодательству какого-либо государства. Однако защита от действия внутренних правовых норм имеет существенные ограничения. В этой связи, привилегии и иммунитеты международных гражданских служащих, их функционально-целевой характер, что привилегии и иммунитеты дипломатического персонала, а также предоставляются исключительно для целей выполнения обязанностей на данной должности. Если международное должностное лицо вступает в какие-

²⁶ Черняева, Д.В. Правовое регулирование труда работников международных организаций. // Трудовое право в России и за рубежом. – 2016. – № 1. – С. 59-64.

либо отношения как частное лицо, не связанное со своими обязанностями перед международными организациями, то все уставные обязательства и обязательства распространяются на него в полном объеме.

Международные гражданские служащие не имеют права работать в других организациях и на других должностях, если таковые имеются, несовместимы с надлежащим исполнением ими своих обязанностей в международной организации. Такие лица обязаны вести себя сдержанно и тактично, в соответствии с его особым статусом. Подарки, награды, льготы, гостеприимство или оплата из сторонних источников допускается только с согласия руководства и только в том случае, если оно совместимо со статусом международного гражданского служащего. Международные госслужащие также вводят пожизненный запрет на распространение информации, которая стала им известна в связи с выполнением служебных обязанностей, если такая информация ранее не была опубликована. Упоминание такой информации в собственных публикациях допускается только с согласия руководства международной организации.

Порядок приема на работу, условия труда, кадровая политика, международные организации и другие смежные вопросы рассматриваются главным образом в местных нормативных актах. Все должности, как правило, делятся на

- 1) руководящие (директорские),
- 2) профессиональные,
- 3) вспомогательные (служебные)²⁷.

В подзаконных актах международной организации обычно указывается минимальный и максимальный возраст набора в

²⁷ Черняева, Д.В. Правовое регулирование труда работников международных организаций. // Трудовое право в России и за рубежом. – 2016. – № 1. – С. 59-64.

организацию. Как правило, люди старше 60 - 65 лет. В ряде международных организаций и установлен общий минимальный возраст для приема на работу.

Трудовые договоры с международными гражданскими служащими могут заключаться на 1) неопределенный срок ("непрерывное назначение"), 2) определенный срок до одного года до пяти лет ("срочное назначение") и некоторые организации также 3) определенный срок до двух лет ("временное назначение")²⁸.

При приеме на работу в качестве международных гражданских служащих, не только проходят медицинский осмотр, но обязаны сделать, предусмотренные международной организацией, необходимые прививки, также дают клятву (инструкции устно, остальные - письменно) на очередном заседании высшего коллегиального органа этой организации. Штатные международные организации представляют собой строгую систему должностей с многочисленными уровнями в соответствии с компетенцией и требуемым уровнем квалификации, установленным для каждой должности. Официальная дата назначения это дата прибытия международных чиновников на службе у государства их местонахождения или дата отправления к месту службы в другом государстве.

Прекращение трудовой деятельности с международной организацией возможно по тем же категориям оснований, а расторжение трудовых договоров с обычным работодателем внутреннего уровня.

Что касается вознаграждения международных должностных лиц, то оно, как правило, осуществляется в соответствии с тарифной

²⁸ Черняева, Д.В. Правовое регулирование труда работников международных организаций. // Трудовое право в России и за рубежом. – 2016. – № 1. – С. 59-64.

сеткой, которая разрабатывается на основе штатного расписания международных организаций.

Вычеты из заработной платы могут производиться по ограниченному перечню оснований, изложенному в Положениях о персонале. Например, работниками Всемирной организации здравоохранения такими основаниями являются: выплаты в Пенсионный фонд и медицинское страхование работников организации, выплата долгов перед международной организацией или третьими лицами (с разрешения руководства), жилье (полное или частичное), а также по иным основаниям, если они получили разрешение международного сотрудника и согласие организации.

Выходные дни также предусмотрены Правилами для персонала. Для глобальных организаций общий выходной день-воскресенье, но при необходимости выход может быть перенесен на другой день недели. Количество государственных праздников определяется Положением о персонале, но их конкретные даты и их связь с государственными праздниками государственной службы международного сотрудника устанавливается организацией.

Годовой оплачиваемый отпуск основан на двух с половиной рабочих днях отпуска за каждый полный календарный месяц платной услуги, но не более чем на полный календарный месяц. Международному гражданскому служащему также предоставляется следующий дополнительный отпуск:

- 1) оплачиваемый «отпуск на родину», предусмотренный для посещения государством постоянного проживания (включая время в пути до места назначения и обратно) работниками, работающими за пределами этого государства;

- 2) специальные (целевые) отпуска, выплачивается или не выплачивается полностью или частично предоставляется пользователем по желанию работника для подготовки кадров, научно-

исследовательской работы в интересах организации, по уходу за ребенком или родственником, в связи со смертью члена семьи и т. д.;

3) неоплачиваемый отпуск продолжительностью до одного года, обычно предусмотренный в связи с болезнью или необходимостью выезда в том случае, если отпуск проводится работником в текущий период;

4) социальный отпуск (для временной нетрудоспособности, беременности и родов, в связи с отпуском по отцовству и усыновлению)²⁹.

В большинстве международных организаций предусмотрен ряд дисциплинарных санкций. Международные должностные лица не подпадают под действие требований Положений о персонале и Правил о персонале, они можете понести дисциплинарную ответственность в виде устного или письменного выговора, перевода на другую должность с понижением квалификации или без нее, увольнения с предупреждением или - в случае грубого проступка - без него.

Для рассмотрения трудовых споров работников международных межправительственных организаций ее руководство в обязательном порядке создало специальный консультативный орган, помогающий ему в рассмотрении таких споров в рамках организации.

Итак, Организация Объединенных Наций является уникальной международной организацией. Ее уникальный характер и возложенные Уставом полномочия дают организации возможность работать по широкому кругу вопросов как для своих 193 (данные для 2017 года³⁰) государств-членов форумом, который позволяет им через Генеральную Ассамблею, Совет Безопасности, экономический и

²⁹ Черняева, Д.В. Правовое регулирование труда работников международных организаций. // Трудовое право в России и за рубежом. – 2016. – № 1. – С. 59-64.

³⁰ <http://www.un.org/ru/members/> (государства члены ООН для 2017 года)

социальный совет и другие органы и комитеты высказывать свою точку зрения.

ООН знают в самых отдаленных уголках планеты. Известные успехи Организации Объединенных Наций в таких областях, как поддержание мира и гуманитарная помощь. Однако, существует целый ряд других областей, где ООН и организации ее системы способствует улучшению положения в мире и тем самым влияют на ход нашей повседневной жизни. Организации многогранна и охватывает широкий круг важных проблем от устойчивого развития и борьбы с терроризмом, поощрения демократии и управления охраны окружающей среды и решения глобальных медицинских проблем; от разминирования до развития производства продуктов питания. Кроме того, сделано многое другое в направлении достижения поставленных целей и координации деятельности в интересах глобальной безопасности и судеб будущих поколений.

Согласно статье 105 Устава Организация Объединенных Наций пользуется на территории каждого из своих членов такими привилегиями и иммунитетами, которые необходимы для достижения своих целей. Кроме того, представители государств-членов Организации Объединенных Наций и его должностные лица пользуются привилегиями и иммунитетами, которые необходимы для независимого осуществления ими своих функций, связанных с деятельностью организации.

ООН является юридическим лицом и имеет право: а) заключать договоры имущественного характера; б) приобретать недвижимое и движимое имущество и распоряжаться им; в) возбуждать дела в суде.

В качестве субъекта международного права Организация имеет право претендовать на юридический характер, на государства и другие международные организации.

Организация не может быть ограничена финансовым контролем, правилами или мораториями любого рода.

Согласно ст. 35 и 38 Устава ООН государства-члены доводить до сведения Совета Безопасности или Генеральной Ассамблеи о любых спорах или ситуациях, продолжение которых может угрожать поддержанию международного мира и безопасности. Совет безопасности и Генеральная Ассамблея может делать рекомендации.

Совет Безопасности имеет право иметь дело с государствами или группами государств, заключающими соглашения или соглашения, и заключать такие соглашения.

Согласно статье 4 Устава Совет Безопасности может обратиться к члену Организации, предоставляющей вооруженным силам восполнение таких обязательств правительства в соответствии со статьей 43.

Статья 64 предоставляет Экономическому и Социальному Совету (ЭКОСОС) право заключать соглашения с членами Организации о в пределах своей компетенции.

Генеральная Ассамблея или Совет Безопасности могут запрашивать от международного суда консультативные заключения по любому юридическому вопросу.

Любой член ООН вправе иметь свое постоянное представительство при ООН, возглавляемое Чрезвычайным и Полномочным послом. Перечень качеств правосубъектности ООН продолжается и продолжается. Однако ООН не обладает качеством государства, а тем более супердержавы. ООН-это вторичный, производный (нетипичный) субъект современного международного права, образованный суверенных государств-коренных, исконных субъектов этого права. Созданная как центр для согласования действий государств во имя мира и развития международного сотрудничества на демократических началах, ООН наделена

определенной международной правосубъектностью, совершенно необходимую для выполнения своих функций. Значительные признаки правосубъектности ООН взаимосвязаны и формируют в целом конкретную личность, лежащую в иной правовой плоскости, чем правосубъектность государств. Правоспособность ООН только в той мере, в какой изложена в ее Уставе³¹.

Международная гражданская служба отвечает за воплощение этих идеалов в реальность. Она основана на богатых традициях государственного управления, сложившихся в государствах — членах, традициях, основанных на принципах компетентности, целостности, беспристрастности, независимости и скромности. Их цель состоит в том, чтобы избавить грядущие поколения от бедствий войны и предоставить каждому мужчине, женщине и ребенку возможность достойно жить в условиях свободы.

Однако, помимо этого, международные гражданские служащие призваны служить идеалам мира, уважения основных прав, экономического и социального прогресса и международного сотрудничества.

Секретариат Организации Объединенных Наций постоянно требуются на работу знающие и трудолюбивые специалисты в различных областях из разных уголков мира. Заинтересованным кандидатам предлагается заполнить онлайн — заявку на получение вакантной должности, соответствующей их опыту и квалификации, с использованием новой системы отбора персонала “Галактика”, действующей в Секретариате Организации Объединенных Наций. «Галактика» является глобальным сетевым механизмом, который основан на этой новой электронной системе, и позволяет автоматизировать и оптимизировать процесс набора персонала. Он построен на технологиях, отвечающих отраслевым стандартам, и

³¹ www.un.org

доступ к нему может получить заявитель в любой точке земного шара. Вакансии указаны на английском и французском языках (рабочие языки Секретариата), и заявления могут быть поданы на одном из этих языков.

Устав Организации Объединенных Наций провозглашает принцип гендерного равенства в сфере занятости в Организации. В этой связи Генеральная Ассамблея сформулировала четкие руководящие указания по поощрению набора женщин на профессиональные должности для решения одной из основных задач кадровой политики Организации, а именно обеспечения более справедливой доли мужчин и женщин, работающих в Секретариате.

Языки. Рабочими языками Секретариата являются английский и французский. Официальными языками Организации Объединенных Наций являются английский, арабский, испанский, китайский, русский и французский³².

Зарплаты и пособия. Организация предлагает привлекательную зарплату и льготы. Величина начального оклада зависит от уровня образования и профессиональной квалификации, а также от уровня должности. Шкалы базовых окладов устанавливаются Генеральной Ассамблеей. Кроме основной оплаты труда включает в себя оклады по месту службы, определяемый с учетом стоимости жизни и курс местной валюты по отношению к доллару США для каждого места службы.

Во время работы в организации должен быть готов неоднократно менять места. Сотрудники, работающие за пределами своих стран для назначения на службу, получают пособие на мобильность. Для каждого ребенка соответствующего возраста выплачивается пособие на образование и пособие на иждивенцев. Сотрудники также могут рассчитывать на субсидирование арендного жилья.

³² www.un.org

Кроме того, сотрудники имеют право на оплачиваемый ежегодный отпуск, отпуск по болезни и отпуск на родину; покрытие части расходов на медицинское страхование, включая стоматологическое страхование и страхование жизни; и различные льготы и льготы, связанные с поездками, перевозкой багажа и организацией назначения на службу или перевода из одного места службы в другое.

Сотрудники являются участниками Объединенного пенсионного фонда персонала Организации Объединенных Наций. Размер ежемесячного пенсионного взноса зависит от уровня оклада, определяемого Генеральной Ассамблеей ООН³³.

Разнообразие культур. В статье 101 Устава Организации Объединенных Наций говорится, что «при найме и определении условий службы следует руководствоваться прежде всего необходимостью обеспечения наивысших стандартов эффективности, компетентности и добросовестности. Должное внимание следует уделять важности подбора персонала на максимально широкой географической основе».

Кроме того, в Уставе провозглашается принцип равенства мужчин и женщин, который должен соблюдаться при наборе всего персонала. В этой связи Генеральная Ассамблея определила четкие руководящие принципы поощрения набора женщин и отметила, что одной из целей кадровой политики является обеспечение более справедливого соотношения мужчин и женщин в Секретариате, особенно на руководящих должностях. Для достижения этой цели, предпочтение при наборе сотрудников, при прочих равных условиях отдается женщинам.

³³ "Устав Организации Объединенных Наций" (Вместе с "Правилами процедуры Генеральной Ассамблеи") (Принят в г. Сан-Франциско 26.06.1945) (Правила с изм. и доп. от 31.12.1978)// Действующее международное право. Т. 1.- М.: Московский независимый институт международного права, 1996. С. 7 - 33.

Организация Объединенных Наций предлагает разнообразные способы для того, чтобы иметь в штате своих сотрудников. Она также предоставляет студентам университета возможность работать со стажерами.

При рассмотрении этих вопросов возможно уделение особого внимания Секретариату ООН, как традиционно крупнейшей и наиболее универсальной части международной гражданской службы. Как отмечалось выше, право назначать или принимать международных гражданских служащих-сотрудников Секретариата не принадлежит государствам-членам и международной организации. Кстати, нынешняя процедура ООН по приему и обработке кандидатов от очень громоздких и длительных, занимающих много месяцев, и тем самым вызывающих массу жалоб со стороны членов и руководства департаментов Секретариата.

Основные условия найма международных гражданских служащих, определены в общих актах международных организаций. Типичными в этом отношении являются положения Устава ООН. В пункте 3 статьи 101 Устава указывается, что такие работники должны обладать высоким уровнем эффективности, компетентности и добросовестности. Эта формулировка повторяется почти дословно в уставах многих других организаций, в частности специализированных учреждений. Позиция персонала ООН 1.2 (b) гласит, что концепция добросовестности включает честность, беспристрастность, справедливость, честность и правдивость во всех вопросах, затрагивающих их работу и статус, но не ограничивается ими³⁴.

Работа международных секретариатов, как уже отмечалось, предъявляет высокие требования к персоналу. Бизнес-подготовка, хорошее знание иностранных языков и процедур, дипломатия и особые вопросы, стоящие перед международной организацией,

³⁴ www.un.org

тактика, способность поддерживать контакты, осведомленность о позициях членов организации и стремление обеспечить их материальное равенство, способность четко и четко формулировать свои мысли — короче говоря, хорошая деловая квалификация и отличное разоблачение — должны быть самыми важными качествами сотрудников секретариатов международных организаций.

Важное значение, поскольку международный сотрудник назван во многих нормативных и других документах о независимости международных организаций, сформулированных как обязанность не искать указаний, и не принимает указаний относительно своих обязанностей со стороны какого-либо правительства или другого органа, внешнего по отношению к организации.

В Уставе ООН говорится, что необходимо также учитывать необходимость "вербовки на максимально широкой географической основе". В идеале сотрудники Секретариата должны отражать общую картину членского состава Организации Объединенных Наций, с тем, чтобы она могла реагировать на особенности различных политических, социальных и культурных систем мира и командовать доверием всех стран-членов. Для обеспечения такого разнообразия в ООН работают квалифицированные специалисты со всего мира и набираются новые сотрудники на глобальной основе.

Сотрудники организаций общей системы ООН подразделяются на две группы категорий: категории специалистов и выше; категории общего обслуживания и смежные категории.

Как можно судить об основном содержании профессиональных должностей в этих группах. Если работа сотрудников категории специалистов и выше носит аналитический и концептуальный характер и требует высшего образования и опыта в соответствующей области, то работа сотрудников категории общего обслуживания по

своему характеру носит технический и оперативный характер, с тем чтобы содействовать осуществлению программ организации.

В частности, можно выбрать довольно большую группу лингвистических сотрудников, включая как категории штатных переводчиков и редакторов (профессиональных и высших), так и машинистов-корректоров (общие услуги). При наличии на шести официальных языках ООН, в том числе на русском и международном, характер работы этой категории сотрудников очень важен и напрямую влияет на эффективность работы представителей и делегаций стран-членов и многоязычных сотрудников международных организаций.

Таким образом, для качественного решения задач, стоящих перед правительствами во всем мире, необходима армия квалифицированных сотрудников, отвечающая самым высоким идеалам.

Представляется, международная гражданская служба сегодня сталкивается с серьезными проблемами трансформации, переосмысления деятельности и целей. С момента создания в 1945 году Организации Объединенных Наций, в мире произошли кардинальные изменения. После окончания "холодной войны", осложняющей работу международной гражданской службы, мир по-прежнему сталкивается с новыми и старыми конфликтами, что требует участия международных организаций в урегулировании кризисов, поддержании мира, развитии и гуманитарной сфере.

Реакция международных организаций на такие изменения находит свое отражение в принятии ряда мер. Одной из таких мер является проведение организационной реформы в рамках общей системы; в настоящее время осуществляются важные изменения в межправительственных органах и секретариатах. Более заметной тенденцией является привлечение международной гражданской службы услуг внешних технических экспертов к осуществлению

программ и делегирование другим организациям полномочий по осуществлению соответствующей деятельности. Такие изменения требуют существенного пересмотра концептуальных основ.

Также изменилась система контрактов, предоставляемых сотрудниками организаций, участвующих в общей системе Организации Объединенных Наций. Хотя организации по-прежнему полагаются на основных постоянных сотрудников, на смену главным образом карьерной службе в первые годы функционирования международной системы пришла эта служба, которая в значительной степени опирается на сочетание постоянных, срочных, краткосрочных контрактов и назначений консультантов. Наблюдается быстрое увеличение числа сотрудников, прикомандированных или временно предоставленных правительствами в распоряжение организаций. Изменение масштабов национального исполнения проектов технической помощи; появление этой тенденции способствовало необходимости большей гибкости в распределении ресурсов и использовании краткосрочной специализированной помощи. Эти тенденции, как правило, свидетельствуют о разнообразии организаций общей системы во многих отношениях, отличающихся друг от друга (численность персонала, мандаты, структуры, места расположения).

Не все проблемы, с которыми сталкивается общая система Организации Объединенных Наций, приводят к ее диссоциации; на самом деле существует настоятельная необходимость обеспечить более широкую интеграцию. Одной из причин этого является усиление глобальной взаимозависимости. Все страны мира находятся в руках экономической, социальной и политической взаимозависимости. Ни одно государство, каким бы сильным оно ни было, не может решить такие проблемы, как трансграничное загрязнение, изменение климата, распространение инфекционных заболеваний, транснациональная организованная преступность,

беспрецедентные демографические тенденции и глобализация национальной экономики. Никто не может в одностороннем порядке устранить угрозу международной безопасности, создаваемую оружием массового уничтожения, и не может выполнять функции миротворца в конфликтах, которые продолжают нарушать мир и приводят к широкомасштабным нарушениям прав человека. Во всех областях земного шара для решения серьезных проблем, стоящих перед международным сообществом, взаимосвязаны и требуют принятия тщательно спланированных и скоординированных мер, лишь мощной и хорошо скоординированной международной системой организаций.

Брехова С.С.

ПОНЯТИЕ ЗАГРЯЗНЕНИЯ ОКРУЖАЮЩЕЙ СРЕДЫ ПО РОССИЙСКОМУ И МЕЖДУНАРОДНОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ

Загрязнение окружающей среды - поступление в окружающую среду вещества и (или) энергии, свойства, местоположение или количество которых оказывают негативное воздействие на нее (см. комментарий к ст. ст. 1, 4.1). Ряд авторов определяют это понятие как "любое внесение в ту или иную экологическую систему несвойственных ей живых и неживых компонентов, физических или структурных изменений, прерывающих или нарушающих процессы круговорота и обмена веществ, потоки энергии со снижением продуктивности или разрушением данной экосистемы"³⁵.

Общепризнанное определение понятия "загрязнение окружающей среды", разработанное ОЭСР в 1974 г., сформулировано как "внесение человеком в окружающую среду веществ или энергии,

³⁵ Степановских А.С. Прикладная экология: охрана окружающей среды: Учебник для вузов. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2005. С. 113.

оказывающих вредное влияние, вследствие которого возникает опасность для здоровья человека, причиняется вред живым ресурсам и экосистемам, наносится ущерб здоровой окружающей среде, нарушаются другие виды ее использования". Это определение применяется теперь к любым видам человеческой деятельности, если они влекут за собой вредные последствия для окружающей среды. Наличие признака ущерба окружающей среде иногда зависит от оценки. Ущерб является трансграничным, если он оказывает влияние на территорию другого государства. Из этого следует, как определяется понятие соседа: не географическая близость или даже общая граница, а каузальная связь между вредной деятельностью и нанесением ущерба окружающей среде являются определяющими³⁶.

Для удовлетворения потребностей человек создает и совершенствует технику с целью превращения одной вещественно-энергетической предметности в другую. Выбросы загрязнителей промышленного производства влияют не столько на само предприятие, сколько на население, сельские и лесные угодья, природные экосистемы. В зависимости от вида производственной деятельности вблизи и на удалении от источников выбросов формируются техногенные геохимические аномалии со специфическими ассоциациями загрязняющих окружающую среду веществ. Загрязняющие вещества (металлы и металлоиды, синтезированные органические ксенобиотики, природные токсины) оказывают на человека прямое влияние и не прямое (опосредованное) через изменение окружающей среды.

Как видим, жизнь человека в современном обществе значительно отличается от условий обитания наших прауродителей. Доступ к благам цивилизации стал намного проще. Вместе с тем при всех

³⁶ Вольфганг Граф Витцтум и др. "Международное право = Volkerrecht" (книга 2) (перевод с немецкого) (2-е издание). "Инфотропик Медиа", 2015.

преимуществах современных технологий в стремлении обеспечить максимальный жизненный комфорт неизбежно совершение ошибок, влекущих порой пагубные, а иногда неизгладимые последствия как для окружающей среды, так и для самого человека.

Шагая в ногу с техническим прогрессом, получил достойное развитие и механизм защиты прав человека. Статья 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод является надежным инструментом, охраняющим экологические права человека на благоприятную окружающую среду и его достойное существование. Рассматривая понятие загрязнения окружающей среды, думается будет показательным рассмотреть некоторые прецеденты - решения Европейского суда по правам человека, касающиеся нарушений экологических прав человека в аспекте статьи 8 Конвенции.

Так, 24 июля 2014 года Европейским судом по правам человека рассматривалось дело, которое касалось жалоб 21 работника судостроительной верфи, чья деятельность по ремонту судов несколько десятилетий была связана с работой с асбестом, вследствие чего они подвергались негативному воздействию этого вещества в период с начала 1950 года до начала 2000 года, что отразилось на здоровье большинства из них, а один заявитель умер от рака.

Приходя к выводу о нарушении государством-ответчиком положений статьи 8 Конвенции, Европейский суд указал на обязательность выполнения позитивного обязательства по принятию мер, направленных на защиту прав заявителей, предусмотренных указанной статьей Конвенции. Данное обязательство должно включать в себя адекватные законодательные и административные меры, направленные на защиту прав граждан и обеспечение их информацией, дающей возможность оценить риски причинения вреда для жизни и здоровья. Европейский суд, рассматривая дело в контексте мероприятий, представляющих угрозу для жизни и

здоровья человека, подчеркнул необходимость принятия государством на его выбор необходимых правил и мер для защиты граждан.

Европейский суд отметил, что власти Мальты знали или должны были знать об опасности, возникающей от воздействия асбеста на человека, по меньшей мере, с начала 1970 годов, имея доступ к научным и медицинским источникам. Однако заявители были оставлены без адекватной защиты от воздействия опасного вещества, им не предоставлялась необходимая информация о рисках до начала 2000-х годов, когда они уже не работали на верфи (кроме умершего заявителя). Законодательство в отношении указанной проблемы было принято позже, тогда как в 1987 году данные отношения еще не были урегулированы. Властями государства-ответчика не предпринимались достаточные меры по защите жизни и здоровья своих граждан, которые могли подвергаться опасности.

Европейский суд заключил, что, принимая во внимание серьезность угрозы, которую представляет асбест, и несмотря на наличие свободы усмотрения государства-ответчика в этом отношении, дающего возможность государству решить, как снизить такие риски, власти Мальты не выполнили своих позитивных обязательств по принятию в рамках статьи 8 Конвенции мер законодательного регулирования или по осуществлению иных практических действий³⁷.

В обсуждение геоэкологической проблемности современного производства рассмотрим ядерную энергетику, поскольку «любая идеально работающая АЭС оказывает влияние на окружающую среду,

³⁷ Лукьянченко В.В. Европейский суд на защите прав человека от негативного воздействия экологических факторов // Прецеденты Европейского суда по правам человека. 2017. N 5. С. 10 - 23. (Дело "Бринкэт и другие против Мальты". (Brincat and Others v. Malta), жалобы N 60908/11, 62110/11, 62129/11, 62312/11 и 62338/11. Постановление от 24 июля 2014 г.)

распространяя радионуклиды»³⁸.

Техногенное радиационное загрязнение биосферы – одна из главных причин увеличения онкологической заболеваемости, которая занимает второе место в мире по смертности. Согласно В.И. Булатову, в России имеется 1% загрязненных и до 10% слабозагрязненных и потенциально опасных в ядерном отношении территорий³⁹.

Природные законы и закономерности существуют объективно помимо воли человека и правовой материи. Экологическая функция права призвана учитывать как законы и закономерности развития экологических систем, так и особенности взаимодействия общества и природы⁴⁰.

В последнее время отмечаются погодные аномалии. Выбросы радионуклида криптон-85 в атмосферу в миллионы раз превысили уровень, наблюдавшийся до начала функционирования АЭС в мире. В 2016 г., по данным международного агентства по атомной энергии (МАГАТЭ), в 32 странах мира работали 440 атомных реакторов, размещенных на 212 АЭС, в том числе 104 энергоблока на 68 АЭС в США⁴¹. По результатам исследований, неприятные последствия появления огромного количества криптона-85 заключаются в увеличении электропроводности атмосферы, вызывающей изменения магнитного поля Земли и характера осадков, увеличения электризации гроз, числа торнадо (смерчей)⁴². Техногенное накопление криптона-85 геоэкологически и геофизически проявляются в загрязнении и изменении свойств окружающей среды, что

³⁸ Яблоков А.В. Об «экологической чистоте» атомной энергии // Глобальные проблемы биосферы [Вып. 1]. М.: Наука, 2003. С. 62.

³⁹ Булатов В.И. Атомное природопользование и радиоактивное загрязнение в России // География и природные ресурсы. 2015. № 2. С. 13

⁴⁰ Лунева Е.В. Категория "ассимиляционный потенциал окружающей среды" в судебной практике // Юрист. 2017. N 12. С. 38 - 42.

⁴¹ Розанов Л.Л. Производственная геоэкология: актуальная проблематика.// Вестник МГОУ. Серия: Естественные науки . – 2017. - №1.

⁴² Булатов В.И. Атомное природопользование и радиоактивное загрязнение в России // География и природные ресурсы. 2015. № 2. С. 13

сопровождается усилением метеотропных реакций и увеличением заболеваемости населения. Криптон-85 поглощается тканями тела, даже малые дозы облучения им могут повысить частоту возникновения рака кожи⁴³.

Производственная геоэкология – научно-прикладное направление, изучающее техногенные воздействия на состояние окружающей среды с целью предотвращения ее загрязнения и деградации на различных иерархических уровнях. Функционирующая техносфера, не являющаяся ни частью, ни ступенью развития биосферы, дестабилизирует окружающую среду. Производственная и военная деятельность человечества нарушает и разрушает биосферу при осознании ее значимости для жизни нынешних и будущих поколений людей. В многообразном воздействии производства на окружающую среду выделены геоэкологически особо опасные для жизнедеятельности человека. К наиболее геоэкологически проблемным относятся ядерная энергетика, теплоэнергетика на угле, трансгенное растениеводство, связанные с выделением диоксинов и наночастиц производства. В обстановке развязанной информационно-сетевой войны внимание к так называемым «озоновым дырам», глобальному потеплению климата служит инструментом создания новых рынков для транснациональных корпораций. Накапливающиеся негативные последствия применения генетически модифицированных организмов (ГМО), потребления продуктов, полученных на основе ГМО, вызывают необходимость рассмотрения (изучения) трансгенного растениеводства как особого (очевидно, двойного) вида агробизнеса. Реализация транснациональными корпорациями долговременной программы ГМО может привести к существенному сокращению численности населения из-за утраты

⁴³ Розанов Л.Л. Геоэкологическое образование: итоги и перспективы // Вестник Московского государственного областного университета. Серия: Естественные науки. 2015. № 3. С. 54.

способности к воспроизводству потомства.

В условиях современной глобализации, выражающей экономические и политические интересы транснациональных корпораций, геоэкологически принципиально исключить возможность взятия Россией таких международных обязательств, которые бы помешали в перспективе ее собственному устойчивому развитию.

Очевидно, актуальность производственной геоэкологии будет возрастать при принятии политико-экономическим менеджментом решений по оздоровлению окружающей человека среды, обеспечению государственных (национальных) интересов, сохранению геоэкологического суверенитета и потенциала России. Однако в рамках данного магистерского исследования подробно рассмотреть проблему производственной геоэкологии не представляется возможным.

Таким образом, окружающая среда - это взаимодействующая совокупность естественных (природных), искусственных (техногенных) и переходных, промежуточных (техноплагенных) между ними веществ, тел, факторов, оказывающих прямое или косвенное влияние на людей, живые и неживые объекты природы и общества. Окружающая среда для человека выступает обычно как природно-техногенное целое, состоящее из взаимосвязанных природных, техноплагенных (от лат. *plaga* – толчок), техногенных объектов и явлений, воздействующих на жизнь, здоровье, хозяйственную деятельность и отдых людей.

Загрязнение окружающей среды – есть внесение человеком в окружающую среду веществ или энергии, оказывающих вредное влияние, вследствие которого возникает опасность для здоровья человека, причиняется вред живым ресурсам и экосистемам, наносится ущерб здоровой окружающей среде, нарушаются другие виды ее использования. Сегодня определение это применяется к

любым видам человеческой деятельности, если они влекут за собой вредные последствия для окружающей среды. Наличие признака ущерба окружающей среде иногда от его оценки. Ущерб является трансграничным, если он оказывает влияние на территорию другого государства. Определяющими являются каузальная связь между вредной деятельностью и нанесением ущерба окружающей среде.

Шопхоева Е.Д.

ПРАВОВЫЕ ИТОГИ И ПОСЛЕДСТВИЯ ОЛИМПИАДЫ - 2014

Олимпийские игры – это крупнейшие международные спортивные соревнования современности, как и всякое иное соревнование, они оставляют после себя не только яркие воспоминания, триумфальные победы и горькие поражения, а также и иные последствия. В преддверии олимпиады в Пхёнчхан, 2018 года давайте вспомним, какие правовые итоги и последствия оставили после себя олимпийские игры в городе Сочи 4 года назад.

Последствия можно разделить на несколько сфер. Во-первых, это нарушение прав человека, во-вторых, не соблюдение экологического законодательства и нарушение правил безопасности при строительстве, также не обошлось без экономических преступлений, то есть хищения и растрата, и, конечно же, последствием сочинской олимпиады стал допинговый скандал.

Олимпиада в Сочи стала одним из самых крупномасштабных и трудоемких российских проектов за долгое время. За максимально короткое время были построены такие спортивные объекты, как Олимпийский парк и горный кластер в Красной Поляне, а также произошла полная модернизация инфраструктуры на огромной территории, включающего в себя весь юг Краснодарского края. В

районе Большого Сочи были построены новые электростанции и электросети, в том числе подводный газопровод, очистные сооружения, порт и аэропорт, уникальные авто- и железные дороги со множеством мостов и тоннелей, многочисленные гостиницы и жилые дома. Благодаря множеству современных инфраструктурных объектов город Сочи превратился в международный спортивный центр и круглогодичный курорт мирового класса, что имеет огромное значение для страны в целом, так как исторически Сочи является главным курортом России.⁴⁴

Город Сочи был объявлен Столицей Олимпийских игр в ходе 119-й сессии МОК в Гватемале 4 июля 2007 года. Для обеспечения г. Сочи конкурентных преимуществ в борьбе за право проведения XXII зимних Олимпийских игр и XI Паралимпийских игр 2014 г. правительством Российской Федерации была утверждена федеральная целевая программа «Развитие города Сочи как горноклиматического курорта на 2006–2014 годы», утвержденная Постановлением Правительства Российской Федерации от 8 июня 2006 г. № 357.⁴⁵ Помимо прочего, целями данной программы являлись: развитие инфраструктуры г. Сочи и создание условий для формирования первого в России горноклиматического курорта мирового уровня; обеспечение российских спортсменов тренировочными базами высокого класса для подготовки по зимним видам спорта; обеспечение возможности проведения в России международных и общероссийских соревнований по зимним видам спорта. Заявка была передана в Международный олимпийский комитет (МОК), включив в

⁴⁴ Журнал moiarussia.ru: <https://moiarussia.ru/sochi-vchera-i-segodnya-vse-chto-nuzhno-znat/>

⁴⁵ Постановление правительства «о федеральной целевой программе «Развитие г. Сочи как горноклиматического курорта (2006-2014 годы)» от 8 июня 2006 года N 357. Собрание законодательства РФ от 21 августа 2006 года №34 ст. 3670

себя масштабный план по подготовке города к проведению Олимпиады в малейших деталях.

Практически сразу после вынесения решения олимпийского комитета в пользу Сочи, началась упорная подготовка, так как практически все олимпийские объекты нужно было построить с нуля за 7 лет. Ранее принятая целевая программа утратила силу в связи с принятием постановления правительства от 29 декабря 2007 года N 991 «О Программе строительства олимпийских объектов и развития города Сочи как горноклиматического курорта»⁴⁶.

С этого времени и начались первые проблемы. Для постройки олимпийских объектов и прокладки дорог возникла необходимость освобождения территорий и переселения местных жителей. Стоит отметить, что это не первый случай в истории, когда для проведения международных мероприятий и «поддержания» статуса страны в глазах иностранных гостей страдает коренное население. С такой же проблемой столкнулись и при подготовке олимпийских игр в 2008 году, тогда насильственные выселения, миграция рабочей силы и давления на прессу, уже омрачили Олимпиаду в Пекине.⁴⁷ Однако Российское правительство не вынесло из этого урок и не установило требований, которые смогли бы гарантировать защиту прав и интересов жителей города Сочи.

Международная правозащитная организация – Human Rights Watch говорила о том, что жители Сочи жалуются на недостаточную прозрачность в планировании и строительстве олимпийских объектов

⁴⁶ Постановление правительства «о Программе строительства олимпийских объектов и развития города Сочи как горноклиматического курорта» от 29 декабря 2007 года N 991 Собрание законодательства РФ от 14 января 2008 года № 2 ст.13

⁴⁷ <http://www.olymps.ru/>

и инфраструктуры, что вызывает у них беспокойство⁴⁸. Когда, жители сделала попытку выразить свою озабоченность, перед санаторием, где проходила пресс-конференция МОК милиция разогнала демонстрацию с применением силы и предъявила обвинение в нелегальной организации демонстрации. Тем самым было нарушено Конституционное право граждан собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование⁴⁹.

Местные чиновники не сумели установить четкую и ясную процедуру, которая позволила бы информировать местных жителей, какая собственность будет изыматься, когда случится изъятие или как определяется размер компенсации. В результате многие сочинские семьи жили в состоянии беспокойства и неопределенности. Human Rights Watch настаивало на необходимость прозрачных процедур изъятия недвижимости, достойной компенсации и создании площадки для учета общественного мнения и заявления претензий⁵⁰.

Но это было лишь начало, согласно Конституции РФ, право частной собственности охраняется законом и никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда, а принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительно и равноценного возмещения.⁵¹ Которого в рассматриваемом случае предпринято не было. Местные власти создавали все условия, для того чтобы жители подписали соглашение на переезд – им отключали

⁴⁸ Официальный сайт неправительственной организации Human Rights Watch: <https://www.hrw.org/ru/news/2009/05/07/243265>

⁴⁹ Ст. 31 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993)

⁵⁰ Из письма Руководителю секретариата президента МОК г-ну Кристофу де Кепперу Официальный сайт неправительственной организации Human Rights Watch: <https://www.hrw.org/ru/news/2009/05/07/243265>

⁵¹ Ст. 35 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993)

воду, газ и свет. В конце концов им удалось вынудить людей покинуть свое жилье. Тем самым была нарушена еще одно право, закрепленное в Конституции РФ, а именно, право на жилище и то, что никто не может быть произвольно лишен его⁵².

Последствием же данного нарушения является то, что на выделенную компенсацию люди не смогли приобрести новое жилье и фактически остались без крыши над головой и средств к существованию, так как для многих жителей земля служила главным источником дохода.

Вторым комплексом проблем, которым также заинтересовалось Human Rights Watch, являются нарушения прав работников на строительстве олимпийских объектов. В строительном секторе широко использовался труд мигрантов, как из России, так и из стран ближнего зарубежья. Исследования показали, что права работников не были обеспечены в полном объеме, таким образом, происходило задержание заработной платы, были зафиксированы случаи переработки и нехватка отдыха, а также моменты дискриминации при оплате труда⁵³.

Если же посмотреть на эту проблему с другой стороны, можно сделать вывод, что использование дешевой, неквалифицированной рабочей силы приводит к низкому качеству построенных объектов. Таким образом, в ходе строительства дублера Курортного проспекта произошло обрушение тоннеля, в результате которого просел жилой дом. Береговые укрепления, стали разрушаться сразу после сдачи их в эксплуатацию. За 2012-й год на олимпийских стройках произошло 40

⁵² Ст. 40 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993)

⁵³ Из письма Руководителю секретариата президента МОК г-ну Кристофу де Кепперу
Официальный сайт неправительственной организации Human Rights Watch:
<https://www.hrw.org/ru/news/2009/05/07/243265>

несчастных случаев, зафиксирована гибель 25 человек⁵⁴. Проект строительства олимпийских объектов не учёл крайне сложные природные условия и в результате вполне регулярного шторма был смыт строящийся порт. При подъеме воды в реке Мзымта смыло временные бараки для рабочих, что также привело к гибели людей. Из-за спешки не были проведены инженерно-геологические изыскания. При разработке проектов использовались лишь литературные данные, что приводило к курьёзам, когда в проектной документации на объекты горного кластера встречались упоминания о якобы обитающих там дельфинах и гнездящихся пеликанах.

Следующим пунктом являются последствия в сфере экономики. По мнению специалистов, коррупция являлась основной угрозой национальному проекту "Сочи-2014". Уроженец города Сочи Борис Немцов в своем интервью в 2013 году назвал олимпиаду в Сочи самой крупной воровской аферой за всю тысячелетнюю историю России и говорит о том, что такого масштаба хищений страна еще не знала. Действительно, Сочинская олимпиада стала самой дорогостоящей олимпиадой за всю историю олимпийских игр. Бюджет Олимпиады побил все мировые рекорды и составляет более 50 млрд. долларов, что является больше чем затраты на спортивные объекты всех зимних Олимпиад вместе взятых, а их уже было 21.

Во время сессии МОК в Гватемале в 2007 году президент России В.В. Путин выявил готовность потратить 12 млрд. долларов, эта цифра тогда поразила многих и оказалась в разы больше, чем могли себе позволить конкуренты, то есть австрийцы и южнокорейцы, именно этот факт, по мнению многих специалистов, и послужил основной причиной выбора Сочи в качестве хозяйки олимпийских игр. Исходя из отчетов, приведенных в независимом экспертном

⁵⁴ Зимняя олимпиада в субтропиках» Независимый экспертный доклад Бориса Немцова и Леонида Мартынюка. Москва, 2013 год.

докладе Бориса Немцова и Леонида Мартынюка следует, что затраты на олимпийские объекты в Сочи более чем в 2 раза превышают затраты на постройку аналогичных объектов в других олимпийских столицах. Можно сделать вывод, что масштаб хищения составил до 1 триллиона рублей⁵⁵.

Уже в 2010 году было возбуждено 27 уголовных дел по фактам коррупции, необоснованного завышения стоимости проведения строительства спортивных объектов, а также хищения выделенных на это средств во властных структурах. Однако, стоит отметить, что ни одно уголовное дело не было доведено до суда.

Единственными прямыми последствиями в данной области стало то, что многие видные деятели лишились своих постов. Косвенными же последствиями стало ухудшение качества жизни населения.

Следующим негативным аспектом олимпийских игр в Сочи являются проблемы экологии, таким образом по окончании Олимпийских игр проблема экологии была возведена в ряд важнейших проблем Олимпиады. Всемирный фонд дикой природы — международная общественная организация, работающая в сфере восстановления, исследования и охраны окружающей среды в своем докладе высказала мнение, что в ходе проведения зимних игр было допущено большое количество ошибок с точки зрения экологического благосостояния и природоохранной политики в целом⁵⁶.

Ошибки начинаются с выбора места постройки олимпийских объектов. Так, с точки зрения охраны природы, весь горный кластер входит в Сочинский национальный парк, то есть особо охраняемую природную территорию. Территория представляла собой огромную экологическую ценность, поскольку здесь располагается Кавказский государственный биосферный заповедник. Данный факт был

⁵⁵ Там же.

⁵⁶ <http://www.wwf.ru/about/positions/sochi2014>

проигнорирован. Долина реки Мзымты обладает пропускной способностью не более 30 тысяч людей в год, а в ходе подготовки к Олимпиаде инфраструктура сделана на более чем 100 тысяч человек. Также в результате строительства бессмысленной совмещенной дороги Адлер-Красная Поляна река Мзымта утратила свое рыбохозяйственное значение, несмотря на то, что в ней нерестилось 20 % черноморского лосося, занесенного в Красную Книгу РФ и Международную Красную Книгу.

На территории "Розы Хутор" было полностью уничтожено около 3 тысяч естественного леса и альпийских лугов, работы на склонах хребта Аибга привели к постоянным оползням и селям, а также исчезновению из района строительства некогда живших здесь оленей и медведей. Большое количество олимпийских объектов оказалось под угрозой деструктуризации, вследствие того, что не были учтены специфические погодные условия в данной местности.

В целом под предлогом нужд Олимпиады было значительно ослаблено природоохранного законодательство в области особо охраняемых природных территорий и экологической экспертизы. Так, например, в 2006 году был изменен закон об особо охраняемых природных территориях, в результате чего было разрешено проводить массовые спортивные мероприятия в национальных парках (что ранее было категорически запрещено). С января 2007 года в России была отменена государственная экологическая экспертиза строящихся объектов. В конце декабря 2009 года Госдума одобрила очередное изменение Лесного кодекса, которое разрешило вырубку редких видов деревьев и кустарников для строительства олимпийских объектов.

В завершении, правительство отказалось выделить финансирование для уже разработанной программы послеолимпийской реабилитации территории⁵⁷.

Ущерб экологии единственной в России субтропической зоны нам еще предстоит оценить. Однако уже сейчас видны необратимые последствия в виде вырубki лесов, полного преобразование естественных ландшафтов, уничтожения редких и охраняемых видов растений и животных, нарушения гидрологического режима рек и ручьев, активизации в результате строительства опасных экзогенных процессов (оползни, сели, лавины) и как следствие уничтожение уникальной природы⁵⁸.

Строительство стадионов, которые на первый взгляд могут показаться положительными последствиями проведенных Олимпийских игр также имеют весьма двоякое значение. Так как после Игр большая часть олимпийских объектов в силу крайней дороговизны содержания олимпийской инфраструктуры и низкой наполняемости не будет использоваться. Таким образом, многочисленные спортивные сооружения ждет постепенное разрушение. Миллиарды государственных средств, вложенных в Олимпиаду, фактически выброшены на ветер⁵⁹.

Хочется отметить, что при проведении мероприятий такого уровня необходимо думать не только о зрелищности и весьма сомнительном повышении престижа в глазах иностранных гостей, ведь олимпиада проходит, а ее последствия, заключающиеся в

⁵⁷ Там же

⁵⁸ Рябов С. А., Широкожухова Н. С. Экологические последствия проведения XXII Зимних Олимпийских игр в Сочи [Текст] // Актуальные проблемы права: материалы IV Междунар. науч. конф. (г. Москва, ноябрь 2015 г.). — М.: Буки-Веди, 2015. — С. 168-171. — URL <https://moluch.ru/conf/law/archive/179/9043/> (дата обращения: 27.01.2018).

⁵⁹ «Зимняя олимпиада в субтропиках» Независимый экспертный доклад Бориса Немцова и Леонида Мартынюка. Москва, 2013 год.

незадействованности спортивных объектов после окончания Олимпиады, проблема качества возведенных мощностей, построенных в болотистой местности, загрязнение природы и судьбы, лишенных родного дома людей еще долго будут давать о себе знать.

В заключение всего вышесказанного хочу напомнить, что Олимпийские обязательства намного выше, нежели постройка стадионов и проведение торжественных церемоний. «Человеческое достоинство» является центральным моментом в Олимпийской хартии. Гарантии, что нарушения прав человека не омрачат олимпийскую славу, не менее важны, чем создание современной инфраструктуры.

Иглин А.В.

СПОРТИВНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД НА ОЛИМПИАДЕ В ВАНКУВЕРЕ-2010

С 07 февраля по 28 февраля 2010 года Спортивный арбитражный суд (САС) открывал свой офис в Ванкувере для рассмотрения всех правовых конфликтов, которые могут возникнуть во время Олимпийских игр. Этот особый суд, называемый «Подразделение ad hoc САС», уже действовал на предыдущих Олимпиадах, начиная с Игр в Атланте 1996 года. Такое же подразделение создавалось на Играх Содружества, Чемпионатах Европы и Мира по футболу. Подразделение ad hoc САС предоставляет всем участникам Олимпиады свободно обращаться за разрешением споров, причем эти споры будут разрешаться в строгие сроки прохождения Олимпиады. САС – постоянно действующий арбитражный орган, основанный в 1984 году и специализирующийся на разрешении спортивных споров.

Он имеет штаб-квартиру в Лозанне, Швейцария, и подразделения в Нью-Йорке и Сиднее, а также Дополнительные представительства в Абу Даби, Шанхае, Куала-Лумпуре и Каире. CAS ежегодно рассматривает около 400 дел⁶⁰.

Кстати, с 2010 г. вступила в силу обновленная редакция Кодекса Международного спортивного арбитража, предусматривающая, в частности, невозможность одного и того же лица состоять в Списке арбитров CAS и выступать в процессе в качестве представителя стороны - участника арбитражного разбирательства. Данное ограничение в гораздо большей степени призвано обеспечить беспристрастность и независимость арбитров при рассмотрении спортивных споров.

Итак, выездную коллегию CAS в Ванкувере-2010 возглавил почетный судья Хуан Торруелла (Пуэрто-Рико). В состав коллегии вошли восемь арбитров, выбранные на основании опыта в делопроизводстве и спортивном праве: Хенри Алварес (Канада), Оливье Каррар (Швейцария), Ив Фортье (Канада), Михаэль Гайстлингер (Австрия), Дэвид Грэйс (Австралия), Ульрих Хаас (Германия), Чи Лю (Китай) и Жозе Хуан Пинто (Испания). Президент и восемь членов выездной коллегии CAS были выбраны Международным советом по спортивному праву (ICAS) - независимым органом, под эгидой которого функционирует CAS. Офис CAS в Ванкувере возглавил генеральный секретарь CAS Мэтью Риб.

Все члены основного подразделения ad hoc CAS, которые работали в Ванкувере во время Олимпиады, являются либо юристами, либо профессорами, специализирующимися в спортивном праве и

⁶⁰ См. подробнее: Иглин А.В. Спорт и право. М., 2012.

арбитраже. Они работают на основе принципов внепартийности, справедливости и процессуальности.

По правилам САС, применяемым в Ванкувере, если во время Олимпиады участник или спортивная команда желает передать спор на рассмотрение подразделения ad hoc согласно нормам Правила 59 Олимпийской Хартии, он/она должен оформить запрос в офис САС в Рио, в том числе по электронной почте info@tas-cas.org непосредственно генеральному секретарю САС.

Председатель основного подразделения ad hoc может учредить коллегия из 1 или 3 арбитров и незамедлительно открыть слушание дела, во время которого стороны, свидетели и потенциальные третьи лица, получают возможность представить свои правовые доводы и доказательства.

По правилам, подразделения ad hoc выносит решения в течение 24 часов. Это становится возможным ввиду специально предусмотренных и утвержденных организационных мер.

Среди дел, рассмотренных САС в Ванкувере были различные по содержанию и процессуальным особенностям споры. Проведем обзор этих дел⁶¹.

Одно из резонансных: 18 февраля 2010 г. Спортивный арбитражный суд (CAS) отклонил апелляцию пятикратной олимпийской чемпионки по конькобежному спорту Клаудии Пехштайн, которая пыталась добиться права выступить на Играх-2010. (Немецкая спортсменка была дисквалифицирована на два года за нарушение антидопинговых правил. Решение о дисквалификации было принято Международным союзом конькобежцев (ISU) летом

⁶¹ Здесь и далее приведены фабулы дел, переведенные автором из личной рассылки материалов Спортивным арбитражным судом.

прошлого года после того, как в крови Пехштайн были обнаружены аномальные изменения, которые обычно бывают вызваны применением запрещенных препаратов. Спортсменка категорически отвергла возможность употребления допинга и подала апелляцию в CAS, однако суд оставил в силе решение ISU. Отверг ее последующий протест и Верховный суд Швейцарии, даже не принявший дело к рассмотрению). Последней попыткой немки оспорить дисквалификацию и стала как раз ее апелляция в специальное подразделение CAS в Ванкувере.

9 февраля 2010 г. подразделение ad hoc CAS рассматривало жалобу Австралийского олимпийского комитета (АОК) на Международную федерацию бобслея и тобоггана (МФБТ). Арбитражная комиссия состояла из профессора Михаэля Гайстлингера (Австрия), президента, а также профессора Ульриха Хасса (Германия) и г-на Анри Альвареса (Канада). АОС подал заявку против решения МФБТ отказать ему в квоте на участие в соревнованиях среди женщин по бобслею на Олимпиаде-2010. АОС просил, чтобы их спортсменам разрешили участвовать в Олимпиаде. Вопрос имел отношение к интерпретации системы квалификации МФБТ для участия в Играх в Ванкувере, одобренных МОК, которая предусмотрела в общей сложности 170 мест (130 мужчин и 40 женщин). В соответствии с этой системой квалификации, соревнования женщин ограничено 20 командами. Группа пришла к заключению, что четкая формулировка системы квалификации, осуществленной МФБТ, отразила намерение позволить представление одной мужской и одной женской команды по бобслею с «непредставленных» континентов и не могла интерпретироваться иначе. Соответственно, ходатайство АОС было удовлетворено, и

МФБТ была ориентирована на предоставление континентального места АОС для участия в Олимпиаде.

12 февраля 2010 г. в том же составе коллегия рассмотрела и еще одно дело по жалобе против МФБТ – со стороны Бразильской конфедерации ледовых видов спорта (БКЛС). Суть жалобы – ошибки по допуску/недопуску к играм команд Ирландии, Бразилии и Франции. Коллегия САС посчитала недопустимым вмешиваться в такие технические вопросы и отклонила жалобу. Кроме того, в тот же день была отклонена и аналогичная жалоба Олимпийского комитета Виргинских островов ⁶².

Всего основное подразделение САС в Ванкувере рассмотрело 5 дел⁶³.

В целом, в своей практике САС сталкивается со множеством проблем современного спорта, таких как: допинг и иные медицинские средства улучшения спортивных результатов (например, смена пола спортсменом), ошибки судей-рефери на соревнованиях, влияние СМИ на спортсменов, зависимость от спонсоров, политическая конкуренция государств, проявляющаяся и в агрессии на спортивных соревнованиях, предвзятость и лояльность судейства (например, по отношению к спортсменам, представляющим страну-организатора соревнований), использование правовых инструментов (принятие в гражданство перспективного спортсмена - натурализация), тотализаторы, компьютерные и иные преступления с использованием современной аппаратуры и техники (например, для сбоя приборов, фиксирующей результат, ослепление спортсменов лазерными указками и т.п.). И как видно из приведенного обзора, он готов не только к квалифицированному рассмотрению этих споров, но и в интересах спортсменов и духа соревнований готов рассматривать их

⁶² http://www.theplayersagent.com/knowledgecenter/article/tas_cas_bulletin_1_2010

⁶³ См. подробнее: <https://www.olympic.org/vancouver-2010>

оперативно, особое внимание уделяя допинговым ситуациям как наиболее резонансным и сложным.

На наш взгляд, во избежание указанных скандальных ситуаций САС должен стать единственным органом по наказанию спортсменов, а иные спортивные организации (МОК, ВАДА, национальные олимпийские комитеты и спортивные федерации) служить первой инстанцией по рассмотрению спортивных конфликтных ситуаций.

Представляется, опыт организации подразделений САС на Олимпийских играх будет востребован и эффективно разрешит все возможные конфликты на предстоящих Олимпиадах.

Иглин А.В.

МЕЖДУНАРОДНЫЙ ОПЫТ РЕГУЛИРОВАНИЯ ЛИЗИНГА

Говоря о международно-правовом регулировании лизинга, следует, прежде всего, выделить само понятие лизинга. При этом вопрос о том, когда же появился лизинг, довольно спорен. В отдельных работах российских авторов, посвящённых лизингу, утверждается, что «лизинговые сделки заключались ещё в древнем государстве Шумер»⁶⁴.

При этом первую официальную лизинговую сделку, по мнению исследователей, совершили крестоносцы, в далёком 1248 году, «получив необходимую для похода на Восток амуницию»⁶⁵.

Но лизинг в данном случае, скорее всего, путают с арендой имущества, которая действительно появилась в глубокой древности.

⁶⁴ Егорова П.В., Курило В.В. Некоторые аспекты правового регулирования договора лизинга // Юрист. – 2000. – № 2. – С. 35; Кирилловых А.А. *Правовые основы лизинга : учебно-практическое пособие*. – М.: 2009. – С.7.

⁶⁵ Брагинский М.И., Витрянский В.В. *Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества*. 2-е изд., стер. – М.: 2011. – С.234.

При этом первый закон об аренде имущества появился в Англии, в 1284 году. По мнению Д.П. Стригуновой, истоки современного лизинга можно искать в договорах и сделках, которые стали совершаться в отношении движимого имущества в начале XIX века, в Англии, «где развивалась долговременная аренда лошадей и карет»⁶⁶.

Дело в том, что сам термин «лизинг» (leasing) – английского происхождения. Слово «leasing», – как отмечает Т. Г. Философова, – «было образовано от английского lease, означающее сдавать и брать в аренду»⁶⁷.

Страной, где на практике были совершены первые лизинговые сделки, по праву, считаются США. Так лизинговыми называют операции, которые были совершены американской компанией «Белл Телефон Компани». Руководство данной компании в 1877 году «приняло решение не продавать свои телефонные автоматы, а сдавать их в долговременную аренду»⁶⁸.

При этом рынок лизинговых сделок, связанных с передачей в аренду движимого имущество, стал бурно развиваться в США лишь в 50–е годы XX века. Лизинг развивался как вид аренды, при котором независимая компания (поставщик), предоставляла клиентам различные виды имущества. Создателем американской модели лизинга по праву считается Генри Шонфельд, организовавший в 1952 году первую лизинговую компанию «United States Leasing Corp»⁶⁹.

Впоследствии в США появились и другие компании. При этом предметом лизинга стали выступать наиболее дорогие и зачастую громоздкие типы оборудования. Например, предметом лизинга стали выступать реактивные самолеты, компьютеры.

⁶⁶ Стригунова Д.П. Некоторые вопросы правового регулирования международного коммерческого договора финансового лизинга // Современное право. –2014. –№9. –С. 149.

⁶⁷ Философова Т.Г. Лизинг: учеб. Пособие- 3-е изд., перераб. и доп. – М., 2008.–С.8.

⁶⁸ Философова Т.Г. Лизинг: учеб. Пособие- 3-е изд., перераб. и доп. — М, 2008.–С.8.

⁶⁹Ковалев В.В. Лизинг: финансовые, учетно-аналитические и правовые аспекты: учебно-практическое пособие.– М, 2011.–С.37.

Особенностью развития лизинга в США, стало то, что государство стало всемерно стимулировать совершение лизинговых сделок. При этом участникам лизинговых сделок стали предоставляться налоговые льготы. После того как в 1963 году были сняты запреты на участие в лизинговых сделках банков, произошло расширение лизинга, так как произошло существенное расширение финансирования данных сделок.

При этом огромное значение имело правовое оформление лизинга. В частности уже в 1952 году, в Едином Торговом Кодексе США появилось понятие «финансовой аренды» при которой арендодатель не выбирает, производит или поставляет имущество арендатору, а тот в свою очередь получает копию контракта, согласно которому арендодатель приобрел имущество или право владения и пользования имуществом до подписания договора аренды (лизинга).

В 1976 году Управление стандартизации финансового учета выпустило постановление, в соответствии с которым с 1977 года стали разграничивать «подлинный лизинг» и покупку с помощью лизинга. В 1981 году в США был принят Закон о реформе системы налогообложения. В нем указывались критерии отнесения сделок к лизинговым и либерализована система использования налоговых льгот по лизингу. В частности, были разрешены сделки по передаче партнеру налоговых льгот.

Особое значение имело то, что именно в США впервые было сформулировано само понятие «финансового лизинга». Данный термин появился в Законе о налогообложении 1982 года.

Как отмечает Е.В. Слесаренко, «лизинг» в США понимается как договор, по которому одна сторона (лизингодатель, lessor) передает второй стороне (лизингополучателю, Lessee) на

определенный срок за установленную плату вещь во владение с целью ее использования на различных условиях»⁷⁰.

При этом следует учесть, что в США развивается и так называемый «потребительский лизинг». Так в 1976 году был принят Акт о потребительском лизинге (Consumer Leasing Act of 1976), где предусмотрено особое регулирование для договора потребительского лизинга.

В целом это договор об использовании физическим лицом движимого имущества на срок свыше четырех месяцев на общую сумму договорных обязательств, не превышающую 25 тыс. долл. США. При этом данный договор, как отмечается в литературе, используется преимущественно для личных, семейных и домашних целей, безотносительно к возможности приобрести имущество в собственность по окончании срока лизинга⁷¹.

В законодательство, регулирующее лизинговую деятельность совершенствовалось и в 90 годы XX века. В частности, 11 марта в 1999 году Службой внутренних доходов США были приняты новые Правила, по которым осуществляются операции международного лизинга (cross-border leasing).

Заметную роль в регулировании лизингового бизнеса в стране играет законодательство штатов. В каждом штате самостоятельно устанавливаются ставки налогов на участников лизингового бизнеса, освобождения от уплаты налогов.

Развитие правового регулирования лизинга в США привело к тому, что лизинговые сделки стали совершаться и в Европе.

⁷⁰ Слесаренко Е.В. Правовое регулирование договора лизинга в законодательстве РФ и США: сравнительный анализ // Право и политика. – 2007. – № 2. – С.80.

⁷¹ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения. 3-е изд., стер. – М., 2011. – С. 129.

При этом постепенно произошло объединение европейских лизинговых компаний в Европейское объединение лизинговых компаний LEASEUROPE.

Данное объединение разработало в 1983 году определение финансового лизинга. В соответствии с данным определением под финансовым лизингом движимого имущества понимается «передача движимых инвестиционных ценностей. Данные ценности предварительно приобретаются лизинговым обществом специально с целью передачи в лизинг и остаются собственностью общества в течение всего срока сделки»⁷².

При этом сам лизинг как договор нашёл свое признание в судебной практике отдельных стран (например, ФРГ, Японии и др.). Первые нормативные акты, посвященные передаче машин и оборудования во временное пользование, были приняты в Бельгии и во Франции.

Особенности лизингового договора определены в нормативных актах, регулирующих вопросы в целом аренды. Так во Франции первая компания, осуществляющая сделки финансового лизинга во Франции, была учреждена в 1957 году. В правовом плане отношения, связанные с лизингом, во Франции были закреплены законом от 2 июля 1966 г. Данный акт установил основные положения договора лизинга, включая положения о субъектах, условиях данного договора. В Законе говорится, что операциями кредита-аренды являются операции по аренде оборудования, купленного с целью сдачи в аренду предприятием, остающимся собственником оборудования, в которых предусматривается возможность для арендатора приобрести все оборудование или его часть за согласованную цену с учетом выплаченных арендных взносов.

⁷² Прокушев Е.Ф. Внешнеэкономическая деятельность : учебник для бакалавров. 8-е изд., перераб. и доп. –М., 2012. –С.56.

В Бельгии 10 ноября 1967 г. было принято Королевское постановление о предприятиях, практикующих финансовую аренду. В соответствии со ст. 1 Бельгийского постановления, при финансовой аренде имущество, приобретенное специально для арендатора в соответствии с его спецификациями, передается для использования только в профессиональных целях на срок, который приблизительно должен соответствовать сроку эксплуатации этого имущества.

Обязательным условием договора финансовой аренды является наличие в нем опциона на покупку арендованного имущества по истечении срока договора по цене, соответствующей предполагаемой остаточной стоимости имущества.

В Германии, где в 60-70 годы XX века стали заключаться лизинговые сделки, определенное время не было акта регулирующего данные правоотношения. 26 января 1970 г. Федеральным финансовым судом ФРГ было принято решение, известное как Решение о лизинге (Leasing-Urteil).

В данном решении содержалось определение лизинга в целях налогообложения. Впоследствии это решение было взято за основу при разработке законодательного акта, который был принят 19 апреля 1971 г. и назван Постановлением о лизинге движимости (Mobilien Leasing Erlass). Договором финансового лизинга, согласно Постановлению ФРГ о лизинге, является договор, заключенный на определенный срок, в течение которого он не может быть расторгнут ни одной из сторон, а периодические платежи, вносимые в течение этого периода пользователем, должны покрыть расходы на приобретение или производство оборудования, а также иные возможные расходы, которые понесла лизинговая компания⁷³.

⁷³ Сычев С.А. История развития лизинга //Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России.– 2006.– №3– С.290

Включение в договор условия о покупке имущества при лизинге не является обязательным, потому что в Постановлении ФРГ о лизинге упоминаются три вида договора лизинга: без права продления или покупки, с правом продления срока договора, с правом покупки.

В Великобритании с 1965 года действует закон об аренде–продаже. Таким образом, Франция, Великобритания, а также Германия не имеют специального законодательства по лизингу, а реализуют его в рамках обычного коммерческого права.

При этом Португалия, Швеция и ряд других стран имеют специальное законодательство, где указаны в основном права лизингодателя и лизингополучателя, их взаимоотношения с производителями имущества, сдаваемого в лизинг.

Важно, отметить, что в законодательстве зарубежных стран выделено понятие лизинга как вида финансовой аренды в основном связанной с долгосрочной передачей движимого имущества в коммерческих (предпринимательских целях). При этом в США развивается и понятие «потребительского лизинга».

Надо отметить, что российское законодательство разделяет лизинг на международный и внутренний.

Как правило, международный лизинг может развиваться, когда есть преимущества в таможенном обложении по сравнению с обычными закупками, определены более льготные процедуры перехода лизинговых платежей, исключая возможные потери по сравнению с национальной лизинговой операцией, а также незначительные отличия в национальном законодательстве по лизингу. Развитию международного лизинга определено

способствовало принятие в 1988 году Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге⁷⁴.

Анализ положений ст. 1 данной Конвенции показывает, что международным финансовым лизингом именуется коммерческая сделка. То есть это сделка, при которой одна сторона (лизингодатель), в соответствии со спецификацией и условиями, одобренными другой стороной (лизингополучатель), заключает договор поставки с третьей стороной (поставщиком), в соответствии с которым лизингодатель приобретает промышленную установку, средства производства или иное оборудование и вступает в договор о лизинге с лизингополучателем, предоставляя ему право использования оборудования в обмен на периодические платежи.

Данное понятие совпадает с понятием внутреннего лизинга в России. Основным отличием международного лизинга является, что при осуществлении внутреннего лизинга лизингодатель и лизингополучатель являются резидентами Российской Федерации. При осуществлении международного лизинга лизингодатель или лизингополучатель является нерезидентом Российской Федерации.

Предметом лизинга может быть любое имущество, предназначенное для использования его лизингополучателем в коммерческих целях. Надо отметить, что в соответствии со ст.4 Конвенции, из предметов, передаваемых в лизинг, исключено оборудование, используемое преимущественно для личного, домашнего, семейного пользования.

Таким образом, особенностью международного лизинга, в отличие от внутреннего выступает то, что это сделки, заключаемые только в сфере предпринимательской деятельности. Как справедливо

⁷⁴ Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге (Заключена в Оттаве, 28 мая 1988 г.): Федеральный закон РФ от 08.02.1998 № 16-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 16.02.1998.– № 7.– ст. 787.

отмечается в литературе, не может быть предметом международного лизинга имущество, предназначенное для бытовых нужд, личного и семейного пользования, так как оно не предназначено для предпринимательской деятельности⁷⁵. Договор лизинга является двусторонним. При этом согласно Конвенции, первичен договор купли–продажи имущества, которое впоследствии передается в лизинг. Кстати, в российской практике всё наоборот: вначале должен быть заключен договор лизинга, а лишь потом купли–продажи.

В п. 2 статьи 1 Конвенции выделены отличительные черты договора международного лизинга. Арендатор сам определяет оборудование и выбирает поставщика, не полагаясь на опыт и суждения арендодателя. При этом предоставляемое в лизинг оборудование приобретается арендодателем только в связи с договором лизинга, заключенным между арендодателем и арендатором, который приобретая оборудование, должен поставить об этом в известность продавца. Обязательными являются периодические платежи, подлежащие выплате по договору лизинга.

Говорить о природе международного лизинга нельзя без понимания прав и обязанностей лизингодателя и лизингополучателя. В частности в соответствии со ст. 8 Оттавской конвенции арендодатель освобождается от всякой ответственности перед арендатором в отношении оборудования, кроме случаев, когда арендатору причинены убытки вследствие того, что он полагался на опыт и суждение арендодателя, и вследствие вмешательства последнего в выбор поставщика или спецификаций оборудования.

При этом арендодатель освобождается в своем качестве арендодателя от ответственности в отношении третьих лиц в случае причинения оборудованием вреда их жизни, здоровью или

⁷⁵ Иванова Н. Е., Миронова А. П. Правовые аспекты регулирования лизинговой деятельности в России // Молодой ученый. — 2015. — №5. — С. 265-269.

имуществу. При этом данные положения не распространяются на ответственность арендодателя, выступающего в каком-либо ином качестве, например, в качестве собственника. Статья 11 Оттавской конвенции устанавливает, что права арендатора, которые вытекают из договора поставки, заключенного в соответствии с настоящей Конвенцией, не должны нарушаться путем внесения изменения в любое условие договора поставки, предварительно одобренного арендатором, если только он не дал свое согласие на такое изменение. То есть на любые изменения договора необходимо получать согласие сторон.

В международном лизинге, в отличие от внутреннего российского, закреплена возможность продажи предмета лизинга. Данное положение воспринято многими правовыми системами. В частности в законодательстве Италии, Франции и ряда других государств, если нормы об обязательности продажи имущества по согласованной цене. В то же время в Великобритании, США право выкупа «не является условием, которое характерно для лизинга»⁷⁶.

В целом можно говорить о том, что понятие международного лизинга определенно влияет на развитие внутреннего лизинга в России и в других зарубежных странах. Анализ сущности лизинга показывает, что это гражданско-правовой договор, существующий в рамках лизинговых экономико-правовых отношений. Лизинг определенно выступает как соглашение сторон, по которому арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование. Отличие лизинга от обычной аренды выражено в том, что вместо двух субъектов, как при аренде, в правоотношениях

⁷⁶ Кравченко О.А. Переход права собственности по договору лизинга // Законодательство.– 2005. – № 4.– С. 11.

лизинга задействованы три участника. Анализ природы данного договора, позволяет отнести его к особому виду аренды, так как предполагается передача не просто вещей, а возникновение определенных финансовых обязательств, связанных с регулярными платежами.

Кроме этого, договор лизинга определенно является двусторонним, так в нем участвует лизингодатель (арендодатель) и лизингополучатель (арендатор), а также взаимным, консенсуальным и возмездным. При этом в лизинговых правоотношениях участвует и продавец, с которым заключается отдельный договор купли–продажи. В самом договоре лизинга может быть указано на продавца. Существенным условием данного договора выступает указание на его предмет. Следует учесть, что предметом данного договора выступают любые неупотребляемые вещи, включая движимое и недвижимое имущество, исключая земельные участки, и отдельные природные объекты. Анализ практики показывает, что выделяются два самостоятельных вида договора лизинга: возвратный лизинг и выкупной лизинг.

Содержанием договора лизинга является перечень закрепленных законом и договором прав и обязанностей субъектов лизинга. Обязанности лизингополучателя в основном связаны с передачей предмета лизинга, а также с выполнением иных обязанностей. Обязанности лизингополучателя связаны с обязанностями по принятию предмета, и уплатой установленных платежей.

Стороны договора несут ответственность по заключенному договору в общем порядке. Особое значение имеет выделение различных способов защиты. Чаще всего применяется возмещение убытков. Также возможны иски о неосновательном обогащении. Особое значение имеет надлежащее исполнение договора. Стороны

договора должны стремиться к исполнению договора, прежде всего исполняя обязанности связанные с передачей и приемкой предмета договора, уплатой и получением платежей по договору. Исполнение договора сталкивается с проблемами связанными с наличием в законодательстве определенных противоречий.

Анализ развития правового регулирования лизинга за рубежом позволяет говорить о том, что центром развития лизинга определенно являются США, где в 50–е годы XX века появились первые лизинговые компании, а в законодательстве и судебной практике появилось понятие «финансового лизинга». В настоящее время можно говорить о широком распространении лизинга в целом ряде страна. При этом в ряде стран приняты специальные законы, регулирующие данные правоотношения. Россия относится к числу данных стран. В Великобритании, Франции, Германии и ряде других стран положения о лизинге регулируются общим коммерческим законодательством об аренде. При этом особый толчок развитию лизинговых отношений дало закрепление в Конвенции УНИДРУА положений о международном финансовом лизинге. Понятие лизинга, закрепленное в российском законодательстве, что характерно, полностью соответствует понятию лизинга, закрепленному в международном праве.

JUS PUBLICUM:

Носырева И.Г.

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ СПОРТИВНОГО ПРОФЕССИОНАЛИЗМА

Коммерциализация спорта привела к тому, что профессиональный спорт занимает доминирующее положение в системе физкультурно-спортивных отношений современного общества. События и люди именно сферы профессионального спорта задают тон и привлекают наибольший интерес зрителей, бизнесменов и даже политиков, поскольку именно они в наибольшей мере определяют характер и содержание общественного мнения по поводу спорта, а также мощно влияют на другие сферы общественной жизни (экономику, политику, культуру).

Профессиональность в спорте объективна, так как она напрямую связана с состязательностью, с конкурентностью, Этический парадокс заключается в том, что в высшем результате, достигаемом зачастую самоотрицанием субъекта, последний и выражает меру человеческого совершенства или человеческой ценности, что напрямую относится к профессиональной спортивной деятельности. А поскольку

профессиональная деятельность определяется условиями контракта или найма, то главное этическое требование состоит в добросовестном выполнении договорных обязательств, которые, в свою очередь, должны не только обеспечивать в необходимой мере материальные, коммерческие интересы контрагентов, но также защищать и упрочивать их гуманитарные и социальные позиции. Если сфера спорта ориентирована гуманистическими идеалами, разделяемыми и всем обществом, и профессиональный успех будет определяться этими идеалами, соответственно будет формироваться и его этика. Если же успех спортивного профессионализма требует нарушения таких идеалов или отказа от них, - так и произойдет.

Каково же содержание общих принципов спортивного профессионализма, что требует профессионализм в спорте? Во-первых, создавать, поддерживать и укреплять спортивные отношения (в том числе и спортивное поведение), объективно способствующие достижению высших результатов. Он требует уважительного отношения к партнерам, и особенно к зрителям, как к необходимому условию деятельности (всякого рода скандалы и скандальное поведение здесь допускаются в качестве антуража, своего рода рекламы, то есть опять-таки условий, способствующих успеху деятельности). Во-вторых, не допускать обмана между участниками спортивных отношений самый яркий пример обмана – употребление допинга). В-третьих, соблюдения корпоративной чести, то есть достойного представления своего клуба, своей организации, публичной демонстрации их престижа. Иными словами, необходимо проявлять солидарность, когда дело касается обеспечения, защиты интересов и прав товарищей по профессии, независимо от их клубной и национальной принадлежности. В-четвертых, не позволять

использовать ценности спорта (славу, имя, цвета и знаки клубов) для антигуманистических, антиобщественных или преступных целей⁷⁷.

Формы профессионализации спорта известны достаточно давно. Одним из самых старых профессиональных союзов в истории мирового спорта можно считать британский Союз игроков (AFU), созданный в 1898 г. в Ливерпуле. Основными его целями было облегчить переход профессиональных футболистов из клуба в клуб и предотвратить введение потолка заработной платы в размере 4 фунтов в неделю. Однако достичь указанных целей эта организация не смогла, и ей на смену в 1907 г. пришла Ассоциация профессиональных футболистов (инициатор создания - футболист "Манчестер Сити" Билли Мередит), которая существует и поныне. Первоначально профсоюз занимался оказанием финансовой помощи нуждающимся игрокам, а его главными требованиями были: предоставление каждому игроку права обсуждения условий своего контракта и права получения определенного процента от собственного трансфера, полная отмена потолка зарплат, а также предоставление свободы переходов из клуба в клуб. Также профсоюз требовал от Футбольной ассоциации Англии разрешить участие адвоката в рассмотрении спорных дел между игроками и клубом и настаивал на предоставлении возможности на передачу дела в общегражданский суд, если стороны не смогут договориться⁷⁸. В результате долгой и упорной борьбы Ассоциации профессиональных футболистов Англии удалось добиться признания со стороны Футбольной ассоциации, а также больших уступок с ее стороны. Игроки перестали рассматриваться владельцами клубов в качестве объектов собственности.

⁷⁷ Сараф М.Я. Профессионализация спорта и спортивная этика (режим доступа: http://www.erudition.ru/referat/printref/id.50767_1.html)

⁷⁸ Спорт день за днем. 2010. N 37.

Однако, несмотря на сказанное, расцвет спортивного профсоюзного движения в Европе и мире пришелся на вторую половину XX в. Так, специализированные профессиональные союзы футболистов были созданы: в Чили (SIFUP) в 1957 г., во Франции (UNFP) в 1961 г., в Италии (IAF) в 1968 г., в Австралии (PFA) в 1993 г., в Норвегии (NISO) в 1995 г., в Японии (JPFA) в 1996 г., в ЮАР (SAFPU) в 1997 г. и так далее. Активное создание футбольных профсоюзов шло и в начале XXI в., как-то: в 2003 г. в США (MLSPU), в 2004 г. в Колумбии (CAF), в 2006 г. в Индии (FPAI) и т.д.⁷⁹.

Что же касается других видов спорта, то и здесь существуют довольно сильные и влиятельные профессиональные союзы, и флагманом в этом направлении являются, безусловно, Соединенные Штаты Америки. Так, в 1967 г. была создана Ассоциация игроков Национальной хоккейной лиги (The National Hockey League Players' Association (NHLPA)) - профсоюз, объединяющий всех игроков НХЛ. Помимо хоккейного, в США существуют также довольно представительные и влиятельные профсоюзы, как-то: Профсоюз игроков Национальной баскетбольной ассоциации (НБА) и Ассоциация игроков Американской футбольной лиги (НФЛ).

Хотелось бы также отметить, что помимо национальных профсоюзов в сфере спорта существуют их объединения на международном уровне. Так, в Европе довольно известен и влиятелен Европейский союз баскетболистов, полноправным членом которого является и российский Профсоюз баскетболистов и тренеров (ПСБТ). Однако, говоря о подобного рода ассоциациях, в первую очередь необходимо говорить о ФИФПро (FIFPro) - организации, объединяющей футбольные профсоюзы со всего мира. Создана она

⁷⁹ Гужов А.А. Профессиональные союзы в спорте: история и современность // Спорт: экономика, право, управление. 2010. N 4. С. 27.

была в 1965 г., штаб-квартира находится в г. Хоофдорп (Нидерланды). В своем составе ФИФПро имеет четыре так называемых Дивизиона (отделения): "Европа", "Америка", "Африка", "Азия"⁸⁰.

В структуре ФИФПро выделяется шесть комитетов: Финансовый комитет, Комитет социального диалога, Технический комитет, Юридический комитет, Комитет по стратегии и Комитет женского футбола. В настоящее время ФИФПро является довольно влиятельной организацией, представители которой входят в состав многих комитетов и комиссий ФИФА. Занимаясь в самых широких масштабах защитой и представительством прав и интересов игроков на международном уровне, ФИФПро также активно содействует в трудоустройстве футболистов, а также вводит новые программы по социальной адаптации профессиональных спортсменов после завершения карьеры. Так, недавно был запущен проект "Академия ФИФПро", где на основе высоких компьютерных технологий футболистам предлагается получить неспортивное образование, причем сделать это можно и дистанционным способом⁸¹. Наконец, хотелось бы отметить плодотворное сотрудничество ФИФПро с УЕФА, которое привело к подписанию в 2007 г. рамочного Меморандума о взаимопонимании, приложением к которому стали Минимальные требования к контрактам профессиональных футболистов.

Исходя из указанной актуальности, целесообразно научно закрепить и проанализировать следующие постулаты профессионализации спорта:

⁸⁰ <http://www.fifpro.org/about>

⁸¹ www.fifpro-onlineacademy.org/index.php/about

- 1) Допинг (Согласно решению Международного олимпийского комитета к допингам относятся: а) так называемые допинговые вещества, которые разделены на пять групп: анаболические стероиды (тестостерон, ретаболил, метенол и др.); бета-блокаторы (пропранолол, атенолол, метпролол и др.); диуретические средства (дихлотиозид, гидрохлотиазид, фуросемид и др.); стимуляторы (амфетамин, кофеин, кокаин, эфедрин, метил-эфедрин, фентермин и др.); б) наркотические средства (кодеин, героин, морфин и др.); в) допинговые методы, например кровяной допинг – аутогемотрансфузия, использование эритропоэтина, препаратов, увеличивающих плазму крови; г) вещества, прием которых на соревнованиях подлежит ограничению и в случае отсутствия прямых медицинских показаний также может быть расценен как допинг)⁸². Всего на данный момент существует три допинговых метода, запрещенных в спорте: кровяной допинг, использование искусственных переносчиков кислорода или расширителей плазмы и фармакологические, химические и физические манипуляции.
- 2) Интеллектуальная собственность в спорте (а) брендинг – реклама на спортивной экипировке. В спорте, как и в других областях коммерческой деятельности, материалы, охраняемые товарными знаками, олицетворяют специальные качества, привлекающие болельщиков, а это, в свою очередь, приносит доходы компаниям; б) товарные знаки, олицетворяющие лучшие качества популярных спортсменов; в) авторское право и смежные права – обеспечивают охрану против несанкционированной ретрансляции передач в эфир и

⁸² Иглин А.В. Допинг: биолого-правовое исследование// Научное обозрение. Биологические науки" № 6. 2016, С. 25, 30.

закладывают основу взаимоотношений между спортом и телевидением, равно как и другими средствами массовой информации. Телевизионные и медийные организации платят огромные суммы денег за исключительное право на прямую передачу спортивных мероприятий в эфир; г) патенты на спортивную экипировку; д) сами спортивные состязания – объекты охраны авторского права, например, дебюты шахматных партий, система построения игры футбольной команды и т.п.).

- 3) Тикетинг (продажа билетов на спортивные соревнования – значительная часть доходов профессиональных спортивных команд и организаций, причем перспективным видится *experiential show marketing* — маркетинг впечатлений прямо на местах, когда с помощью современных технологий можно почувствовать себя участником (видеоповторы, трансляция с дронов, объемный звук и т.п.). Технологический аспект тикетинга связан с взрывным ростом билетных технологий, при котором происходит не только повсеместный переход к формату электронного билета, но и серьезное развитие решений внутри него, в том числе решений, связанных с блокчейном. Интерес представляет не только коммерческая составляющая тикетинга, но и его сопряженность с вопросами безопасности, например, продажа билетов при наличии паспорта болельщика в целях идентификации всех посетивших спортивное мероприятие).
- 4) Трансферность (система переходов спортсменов из одного спортивного клуба в другой, которая зародилась с появлением профессионального спорта, в частности, профессиональной бейсбольной лиги в 1876 г. в США. При этом в литературе указывалось, что трансферная система не должна

ограничивать трех важнейших свобод: 1) свободы передвижения; 2) права конкуренции на рынке труда; 3) права на труд⁸³. В профессиональном спорте крайне важно, что трансферность должна учитывать и интересы несовершеннолетних спортсменов, и коллизии при налогообложении контрактов (т.н. финансовый Fair Play)).

5) Администрирование (система публичного управления профессиональным спортом путем регистрации, лицензирования и стандартизации. Значительная роль в этом принадлежит государству, а также профессиональным объединениям спортсменов. К основным объектам стандартизации спортивных правоотношений, от которых зависит спортивный профессионализм, следует отнести: 1) безопасность спортивных соревнований; 2) место проведения соревнований; 3) лицензирование тренеров; 4) правила спортивных игр и состязаний; 5) квалификация правонарушений во время спортивных соревнований; 6) порядок разрешения спортивных споров).

Таким образом, спортивный профессионализм – ключевое понятие современного спорта как коммерческой деятельности, приносящей прибыль за счет популярности отдельных видов соревнований и их зрелищности. Необходимо развивать указанные постулаты спортивного профессионализма для его эффективного развития: спортивные достижения положительно влияют на процесс зарабатывания финансовых ресурсов и наоборот. Проводниками этих постулатов служат спортивные организации всех уровней. Следует уделить повышенное внимание объективным факторам развития профессионального спорта с учетом новых тенденций

⁸³ См. Подробнее: The Hon. Michael J. Belqff, Tim Kerr, Marie Demetriou. Sports Law. Oxford; Portland (Oreg.): Hart, 1999.

профессионализма и выработать универсальные модели для внедрения в спортивную индустрию всех уровней.

Шопхоева Е.Д.

ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ПРОВЕДЕНИЯ КУБКА МИРА ПО ФУТБОЛУ-2018

Спортивное соревнование начинается задолго до стартового свистка, а именно с момента принятия организатором решения о проведении соревнования.

В России данное «соревнование» началось уже почти 8 лет назад, с того момента, как 2 декабря 2010 года в Цюрихе было оглашено имя страны-хозяйки чемпионата мира. И уже меньше чем через полгода 12 стадионов в 11 городах нашей страны примут гостей-участников.

Масштаб данного события по своей значимости можно сравнить только с олимпийскими играми. Так как футбол во всем мире является наиболее популярным видом спорта, привлекающий внимание широкой аудитории.

Во время подготовки к данному мероприятию Россия столкнулась с такими проблемами, как: выбор мест проведения, строительство спортивных объектов, дорог и гостиниц, развитие инфраструктуры и организация транспорта. С целью их решения и во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 25 марта 2013 г. № 282 «Об организации подготовки чемпионата мира по футболу 2018 года в Российской Федерации» была специально выработана программа подготовки к проведению в 2018 году в Российской Федерации чемпионата мира по футболу, в которой достаточно подробно рассмотрены и урегулированы основные организационные вопросы. Данная программа была утверждена

постановлением Правительства Российской Федерации от 20 июня 2013 № 518 «О Программе подготовки к проведению в 2018 году в Российской Федерации чемпионата мира по футболу». Программа с внесенными изменениями в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 16 декабря 2017 г. N 1573 включает в себя 11 подпрограмм и насчитывает 263 объекта капитального строительства и мероприятия, в том числе: 124 спортивные объекты и мероприятия, 42 объекта транспортной инфраструктуры, 29 объектов коммунальной сферы, 12 объектов энергоснабжения, 27 гостиниц и других средств размещения, 15 объектов и мероприятий сферы здравоохранения.

Но все это можно назвать лишь «приятными хлопотами» в сравнении с постоянными угрозами террористических атак. Безопасность участников, гостей и зрителей являются основной задачей и проблемой при организации подобных мероприятий, тем более, когда речь идет о таком массовом спортивном событии, как чемпионат мира по футболу. Именно потому данная Программа не могла не включить подготовку и реализацию комплексной Программы мер по обеспечению безопасности, ответственный исполнитель за которую была назначена - ФСБ России, а соисполнитель- МВД России и другие заинтересованные федеральные органы исполнительной власти.⁸⁴ Представляется, что дополнение законодательной базы новыми нормативно правовыми актами в этой области является частью программы. Между тем, в качестве основных я могу выделить следующие:

Во-первых, это Федеральный закон от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года.

⁸⁴ Постановление Правительства РФ от 20.06.2013 N 518 (ред. от 16.12.2017) "О Программе подготовки к проведению в 2018 году в Российской Федерации чемпионата мира по футболу"

Закон включает основные положения, касающиеся особенностей проведения данного мероприятия. Он состоит из 14 глав в свою очередь подразделяющихся на 58 статей. Каждая из глав заключает свою сферу применения, а последняя четырнадцатая глава закрепляет внесенные изменения в иные законы, так или иначе соприкасающиеся с проведением чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. По реализации данного Федерального Закона правительством РФ был утвержден план мероприятий по реализации Федерального закона «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».

Во-вторых, это Указ Президента РФ № 202 от 09.05.2017 г. «Об особенностях применения усиленных мер безопасности в период проведения в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и Кубка конфедераций FIFA 2017 года. Данный указ разъясняет и дополняет положение отдельных статей ФЗ № 108, о котором я говорила чуть выше, касающихся в первую очередь безопасности на объектах.

Однако, на подобных массовых мероприятиях стоит опасаться не только организованных и спланированных террористических актов, но и банального хулиганства. Исходя из этого нельзя не упомянуть Федеральный закон от 23 июля 2013 г. N 192-ФЗ г. Москва «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с обеспечением общественного порядка и общественной безопасности при проведении официальных спортивных соревнований» который внес существенные изменения в Федеральный закон от 4 декабря 2007 года N 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», а также в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях. В

частности в КоАП была введена статья 3.14. Административный запрет 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 соревнований. Он устанавливается на срок от шести месяцев до семи лет. Данные положения явились весьма жесткими санкциями для болельщиков, многих из которых было бы проще заплатить большой штраф или быть подвергнутыми административному аресту нежели пропустить матч любимой команды. Также данный федеральный закон включил Статью 20.31. в которой сказано, что нарушение правил поведения зрителей при проведении официальных спортивных соревнований влечет наложение административного штрафа в размере от трех тысяч до десяти тысяч рублей или обязательные работы на срок до шестидесяти часов с наложением административного запрета на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения на срок от шести месяцев до трех лет либо без такового. Повторное же совершение административного правонарушения, предусмотренного или совершение указанного правонарушения, повлекшее за собой приостановление либо прекращение официального спортивного соревнования, влечет наложение административного штрафа в размере от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей или административный арест на срок до пятнадцати суток с наложением административного запрета на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения на срок от шести месяцев до семи лет либо без такового.

И если в борьбе с организованными террористическими группировками обычное патрулирование полиции почти бессильно, (хотя и не совсем бесполезно, так как в некоторых случаях может спугнуть террориста и террористический акт хоть и произойдет, но возможно не понесет за собой столько жертв сколько изначально планировал) то в отношении хулиганов и разбушевавшихся фанатов контроль на местах является более чем действенным методом организации безопасности, так как даже вид страж порядка способен ввести правонарушителя в панику. Такая же ситуация происходит и с рамками металлоискателями досмотром. Так, толпа непосредственно перед ними может послужить самоцелью для террористов, а от хулиганов, проносящие самодельные взрывчатки, колото-режущие предметы или спиртные напитки досмотр на местах является наиболее действенным методом и, возможно, изъятие данных предметов поможет избежать пьяных потасовок, актов вандализма и человеческих жертв.

Следующим нормативно правовым актом стал Указ Президента РФ от 7 июля 2016 г. N 324, который утвердил положение «Об образовании межведомственного оперативного штаба по обеспечению безопасности в период проведения в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и Кубка конфедераций FIFA 2017 года». Данный межведомственный оперативный штаб является органом, осуществляющим планирование и разработку механизма реализации усиленных мер безопасности при проведении чемпионата мира по футболу. Основными задачами которого является планирование и осуществление в пределах своих компетенции усиленных мер безопасности в субъектах Российской Федерации, а также координация деятельности территориальных органов федеральных государственных органов, государственных органов

субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и организаций, реализующих такие меры.

Как я уже упомянула, вычислить и остановить террориста почти не возможно. Предотвратить террористический акт можно лишь на стадии подготовки с помощью работы эффективной работы агентуры, внедрения и вербовки. С этой целью необходимо принятие средств по информационной безопасности. Широко известный, так называемый антитеррористический «пакет Яровой» внес существенные изменения к ранее действующему законодательству в области борьбы с терроризмом.

Помимо внесения ужесточающих поправок в УК РФ и УПК РФ в части установления дополнительных мер противодействия терроризму и обеспечения общественной безопасности, введения нового состава преступления, как «акт международного терроризма», ужесточение санкций и снижение возраста, с которого наступает уголовная ответственность, был также принят антитеррористический закон «О внесении изменений в Федеральный закон «О противодействии терроризму» и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части установления дополнительных мер противодействия терроризму и обеспечения общественной безопасности».⁸⁵ Суть данного закона, который вступит в законную силу как раз во время чемпионата мира, в том, что операторы связи организаторы распространения информации в Интернете обязаны хранить текстовые сообщения, голосовую информацию, изображения, звуки, видео-, иные сообщения пользователей. Срок такого хранения может составлять до шести месяцев с момента

⁸⁵ Федеральный закон от 6 июля 2016 г. N 375-ФЗ "О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в части установления дополнительных мер противодействия терроризму и обеспечения общественной безопасности"

окончания их приема, передачи, доставки или обработки. Операторы связи и организаторы распространения информации в Интернете также будут обязаны хранить информацию о сообщениях пользователей, причем в течение более длительного срока, чем сами сообщения. Для операторов связи такой срок составит три года с момента окончания приема, передачи, доставки или обработки информации, а для организаторов распространения информации в Интернете – год с того же момента. В соответствии с данным законом в регионах могут создаваться антитеррористические комиссии, решения которых обязательны.

Данный закон является весьма спорным и даже ограничивающим Конституционные права, так как Конституция РФ провозглашает, что каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. В той статье также говорится о том, что ограничение данного права допускается только на основании судебного решения.⁸⁶ Но, не смотря на это, Россия, как принимающая сторона, должна сделать все возможное для того, чтобы достойно провести такое значимое мероприятие, как чемпионата мира по футболу FIFA и обеспечить всеобщую безопасность.

Также Россия подписала и позже ратифицировала Конвенцию Совета Европы по единому подходу к безопасности, защите и обслуживанию во время спортивных мероприятий и, в частности, футбольных матчей⁸⁷. Целью данной Конвенции является совершенствование международного сотрудничества в области

⁸⁶ Ст. 23 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Официальный интернет-портале правовой информации (ГСПИ) <http://www.pravo.gov.ru>,

⁸⁷ Федеральный закон от 26.07.2017 N 185-ФЗ "О ратификации Конвенции Совета Европы по единому подходу к безопасности, защите и обслуживанию во время спортивных мероприятий, и в частности футбольных матчей"

обеспечения безопасности зрителей во время проведения спортивных соревнований по различным видам спорта, в частности футбольных матчей, уменьшение вероятности совершения гражданами или группами граждан актов насилия или организации ими общественных беспорядков. Конвенцией, предусмотрено создание Комитета по безопасности и защите на спортивных мероприятиях. Также, в целях реализации Конвенции в 2016 году были внесены необходимые изменения в законодательство Российской Федерации, приняты соответствующие нормативные правовые акты. В 2015 году в МВД России был создан национальный футбольный информационный пункт.⁸⁸

Помимо вышеперечисленных нормативно- правовых актов, также были приняты различные регламенты и стратегии.

Так, в соответствии со ст.15 ФЗ № 108 и в целях обеспечения устойчивого, своевременного, безопасного и комфортного перемещения зрителей, волонтеров, лиц, включенных в списки ФИФА была утверждена Стратегию транспортного обеспечения Кубка конфедераций FIFA 2017 года и чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года в Российской Федерации» и план мероприятий по ее реализации.⁸⁹

Также была проведена работа по совершенствованию актов, связанных с таможенными нормами и процедурами, в рамках деятельности Совета Евразийской экономической комиссии, направленная на обеспечение выполнения правительственных гарантий, а также на упрощение и ускорение совершения таможенных операций в отношении ввозимых товаров и

⁸⁸ Постановление от 12 июня 2017 года №694. О представлении Президенту России для внесения на ратификацию Конвенции Совета Европы по единому подходу к безопасности, защите и обслуживанию во время спортивных мероприятий и, в частности, футбольных матчей

⁸⁹ Распоряжение Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2016 г. № 2858-р.

минимизацию связанных с этим издержек.

В целях контроля и координации за надлежащим исполнением программы было утверждено Постановление Правительства РФ от 24 октября 2013 г. N 945 «О порядке координации деятельности и организации взаимодействия федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и организаций по вопросам, связанным с реализацией Программы подготовки к проведению в 2018 году в Российской Федерации чемпионата мира по футболу и контролем хода ее реализации» в соответствии с данным постановлением контроль осуществляется министерством спорта РФ, а также Центром планирования и мониторинга, который был специально учрежден Распоряжением Правительства РФ от 24 октября 2013 г. N 1948-р «Об учреждении автономной некоммерческой организации «Центр планирования и мониторинга» Программы подготовки к проведению в 2018 году в Российской Федерации чемпионата мира по футболу»

Во исполнение постановления Правительства Российской Федерации в 12 субъектах Российской Федерации (11 городов-организаторов и Московская область, где расположены базы для размещения команд) реализуются региональные программы по подготовке к проведению в 2018 году в Российской Федерации чемпионата мира по футболу. Мероприятия, включенные в региональные программы, синхронизированы по перечню, срокам и источникам финансирования с мероприятиями Программы.⁹⁰

Президентом РФ также был утвержден Перечень поручений по вопросам подготовки к проведению чемпионата мира по футболу 2018 года и Кубка конфедераций 2017 года, с последующим

⁹⁰ Официальный сетевой ресурс Министерства спорта РФ: <http://www.minsport.gov.ru/activities/board/otkrytoe-minist/5414/>

представлением информации по заданной проблеме.⁹¹ Так, например, во исполнение поручения Президента Российской Федерации от 23 декабря 2015 г. № Пр-2679 ежеквартально в Правительство Российской Федерации представлялась информация о принятых мерах по выполнению графика строительства стадиона «Калининград» и нового терминала аэропорта «Храброво». Подобные поручения были приняты практически по каждому запланированному объекту чемпионата мира по футболу.

Во время подготовки к чемпионату мира по футболу была проведена огромная работа, как законодательного, так и организационного плана однако, на сегодняшний день еще остались недочеты и в оставшиеся несколько месяцев нужно приложить все возможные усилия чтобы скоординировать работу и вовремя ввести в эксплуатацию все необходимые объекты для проведения чемпионата мира по футболу. Так как данное мероприятие является действительно важным и может стать реальным шансом для того чтобы повысить авторитет России, в том числе и спортивный, который в сложившейся международной обстановке, особенно после недавнего антидопингового скандала находится в весьма затруднительном положении.

Петраков А.В.

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ НАЛОГОВЫХ ПРОВЕРОК В РФ

Экономической области жизни населения во все времена отводились важная роль и наибольшее значение, поскольку именно процессами, происходящими в данной сфере, предопределен вектор

⁹¹ Официальные сетевые ресурсы Президента России: <http://www.kremlin.ru/>

движения и развития, как в целом данного общества, так и соответствующего государства.

При осуществлении экономической деятельности между хозяйствующими субъектами, между ними и публичными органами и учреждениями неизбежно возникают различного рода взаимоотношения, которые зачастую сопровождаются потребностью в обмене информации между гражданами и организациями и налоговыми органами. По этой причине в процессе активного развития экономики государства создается эффективная система скоординированной деятельности названных участников экономических правоотношений, направленной на правильное и своевременное исполнение обязанностей по уплате налогов, сборов, а также иных платежей, причитающихся бюджету согласно положениям налогового законодательства.

Как известно, значимым условием для функционирования налоговых проверок выступает детальная правовая регламентация порядка их осуществления. Сегодня видится крайне актуальным анализ обновленного законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, регламентирующего процедуры налогового контроля, в частности, проведения налоговых проверок.

Сегодня данные законодательные нормы регулярно подвергаются реформированию. К примеру, в обновленной редакции НК РФ сегодня включены и нормы, ухудшающие в определенной степени положение налогоплательщиков. Теперь налоговый орган будет вправе проводить выездную налоговую проверку по каждой уточненной декларации, в которой расчеты с бюджетом пересматриваются в пользу налогоплательщика, даже если выездная проверка за этот период прошла.

Необходимо отметить, что сегодня обновленная законодателем глава 14 НК РФ выступает как очередной промежуточный вариант

правового регулирования процедур налогового контроля, между тем, приходится признавать, что через какой-то определенный промежуток времени ее вновь придется совершенствовать.

В настоящее время в источниках литературы предложено множество мер и мероприятий, которые могут быть реализованы для совершенствования налогового контроля, повышения его эффективности и прозрачности такой деятельности, что позитивно скажется на доверии российских граждан к налоговому ведомству. В частности, для целей своевременного и достаточного информирования россиян в области налоговых вопросов представляется целесообразным в нашей стране:

- улучшить информационное обеспечение налогоплательщиков посредством более полного использования интернет-источников;

- регулярно проводить учебные семинары с привлечением правоохранительных и других органов для разъяснения налоговых норм и формирования у россиян высокой налоговой культуры;

- организовывать консультативные совещания, различные конференции с представителями союзов производителей и различными объединениями предпринимателей по вопросам налогообложения с широким освещением в СМИ;

- осуществлять оперативную публикацию актуальных и злободневных материалов по проблемам налогообложения;

- обеспечить информационную доступность об изменениях в налоговом законодательстве в печатных изданиях муниципальных образований⁹².

Предлагаемые меры дадут возможность увеличить собираемость платежей в бюджет, а также способствуют устранению противоречий между государством и налогоплательщиками. Улучшение качества системы налогового

⁹² Малис Н.И. Совершенствование элементов налогового механизма // Финансы. 2012. N 12. С. 37.

контроля должно протекать комплексно, затрагивать не только налоговые органы, но и контрольно-надзирающие и правоохранительные органы, также должны учитываться изменения в законодательстве РФ с учетом не только российской практики, но и зарубежной.

Помимо этого, важным фактором увеличения эффективности контрольной деятельности налоговых органов выступает формирование действенной системы отбора налогоплательщиков для проведения контрольных проверок, дающей возможность выбрать наиболее оптимальное направление максимальной результативности налоговых проверок при минимальных затратах усилий и средств, за счет отбора для проверок таких налогоплательщиков, вероятность обнаружения налоговых нарушений у которых представляется наибольшей.

С учетом обозначенных выше факторов основными и ведущими тенденциями улучшения действенности налогового контроля должны быть⁹³:

- модернизирование всей российской налоговой системы, которая будет прямо и непосредственно сказываться на результатах работы налоговых структур;
- изменение системы налогового администрирования;
- непосредственное совершенствование налогового контроля на отдельных участках работы налоговых инспекций;
- совершенствование информационных технологий, увеличение кадрового состава налоговых органов, работа с кадрами, которая предполагает повышение квалификации сотрудников;

⁹³ Бойко Н.Н. Совершенствование и развитие налогового контроля в Российской Федерации // Российская юстиция. 2016. N 4. С. 53.

- установление в качестве основной задачи проведения налоговых проверок проверку полноты и своевременности исчисления, удержания и уплаты налогов;
- законодательное разграничение формы и метода налогового контроля;
- конкретизация объема и состава информации, получаемой в рамках истребования документов в ходе проверки;
- разграничение субъектов налоговых правонарушений, ответственность за которые предусмотрена в Налоговом кодексе РФ и законодательстве об административных правонарушениях. Едва ли целесообразно выделение физических лиц как субъектов, подлежащих привлечению к ответственности по законодательству о налогах и сборах, поскольку налоговое законодательство не предусматривает ответственности физических лиц;
- предусмотреть запреты на представление уточненной декларации по истечении срока уплаты налога, а также на момент проведения налоговой проверки.

В современный период упорядочения отношений в процессе проведения налоговых проверок особую остроту и значимость приобретают проблемы повышения эффективности досудебного (внесудебного) урегулирования регулярно возникающих в связи с ними споров и разногласий налоговых органов и налогоплательщиков.

В этом случае, в первую очередь, подразумевается институт налоговой медиации, которая для российской правоприменительной практики является новой областью регулирования налоговых правоотношений. Вместе с тем, специалисты отмечают, что это не мешает данному правовому институту активно развиваться⁹⁴.

⁹⁴ Аракелова М.В. Медиация как способ урегулирования налоговых споров // Финансовое право. 2015. № 6. С. 29 - 34.

Как известно, принятием Федерального закона № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»⁹⁵ в 2010 г. была введена императивная норма, ограничивающая применение медиации в том случае, если спор затрагивает публичные интересы. Следовательно, нетрудно заметить, что при помощи процедуры медиации невозможно разрешить налоговые споры, вытекающие из публичных отношений, вытекающих из проведения мероприятий налогового контроля.

Между тем, в конце 2011 г. на IV Московской Международной конференции «Медиация - инвестиция в будущее» руководитель Федеральной налоговой службы России М. Мишустин сообщил, что налоговое ведомство не исключает возможности проведения эксперимента по использованию медиации в области налоговых споров на примере крупнейших налогоплательщиков и применения медиативных подходов при организации работы с налогоплательщиками и при досудебном разрешении налоговых споров⁹⁶.

В настоящее время АПК РФ предусмотрена возможность примирения сторон экономических споров, возникающих из административных и иных публичных отношений, путем заключения соглашения или с использованием других примирительных процедур, если иное не предусмотрено законодательством России (ст. 190 АПК РФ). Данное соглашение должно отвечать требованиям и предписаниям, содержащимся в главе 15 АПК РФ, в которой предусмотрен порядок примирения сторон и заключения мирового соглашения.

⁹⁵ Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (ред. от 23.07.2013) // СЗ РФ. 2010. № 31. Ст. 4162.

⁹⁶ Шередеко Е.В. Медиация в налоговом споре: опыт зарубежных стран // Финансовое право. 2012. № 8. С. 39 - 40.

Очевидно, что подобное соглашение относится именно к судебной стадии рассмотрения налогового спора, так как по нормам АПК РФ мировое соглашение должно быть утверждено соответствующим арбитражным судом.

Однако на практике такие соглашения встречаются достаточно редко, о чем свидетельствует анализ судебно-арбитражной практики. В качестве примера можно взять Постановление Президиума ВАС РФ от 26.06.2012 № 16370/11 по делу № А40-111792/10-127-534⁹⁷. В рамках мирового соглашения, утвержденного Президиумом ВАС РФ, как следует из текста судебного документа, стороны договорились о правомерности доначисления налога на прибыль в рамках выплат сумм на приобретение поощрительных товаров в соответствии с договором об оказании маркетинговых услуг, при этом соответствующий налоговый орган признал, что в удержании и перечислении сумм НДФЛ при выплате поощрительных призов участникам акции отсутствует необходимость.

Отметим, что согласно позиции ВАС РФ⁹⁸, исходя из публично-правовой природы налоговых споров, предметом данного соглашения не может являться изменение налоговых последствий спорных действий и операций по сравнению с тем, как такие последствия определены законом. Так, предметом соглашения не могут стать вопросы, связанные со снижением применимой налоговой ставки, изменением правил исчисления пеней, освобождением налогоплательщика от уплаты налогов за определенные налоговые периоды или по определенным операциям.

Полагаем, что тем самым смысл соглашения между налоговым органом и налогоплательщиком в рамках ст. 190 АПК РФ фактически

⁹⁷ Постановление Президиума ВАС РФ от 26.06.2012 № 16370/11 по делу № А40-111792/10-127-534 // Вестник ВАС РФ. 2012. № 10.

⁹⁸ Постановление Пленума ВАС РФ от 18.07.2014 № 50 // Вестник экономического правосудия РФ. 2014. № 9.

сводится к нулю, поэтому можно утверждать, что альтернативные способы урегулирования споров в настоящее время отражены в законодательстве ненадлежащим образом, а потому перспективным направлением развития отечественного законодательства является поиск резервов для совершенствования норм в этой части.

Применение альтернативных процедур урегулирования налоговых споров должно быть доступно для налогоплательщика во внесудебном порядке. Для этого возможно предусмотреть в налоговом законодательстве РФ условия приостановки сроков для подачи апелляционной жалобы на решение о привлечении к налоговой ответственности (ст. 139.1 НК РФ), а также для обращения налогоплательщика в суд, чтобы соответствующие сроки приостанавливали свое течение, предоставив сторонам возможность «договориться» без суда.

Проведение процедуры медиации должно быть возложено на независимых профессиональных медиаторов в сфере налоговых споров, при этом и налогоплательщик, и налоговый орган должны иметь право и возможность участия в процедуре выбора медиаторов. В целях безусловного сохранения принципа равноправия сторон, медиатор не должен назначаться государством.

Таким образом, возможность заключения соглашения между налоговым органом и самим налогоплательщиком в рамках судебного процесса представляется не вполне эффективной, так как стороны предпочтут обращаться именно в суд, минуя возможность урегулирования спора на досудебной стадии, будучи убежденными в возможности прийти к соглашению в рамках судебного процесса, если у них есть сомнения в «выигрышности» своего дела в суде.

Поэтому требуется создание механизма, способного стимулировать стороны для применения во внесудебном порядке, тем самым снизив нагрузку на арбитражные суды.

Мировым опытом в данном вопросе продемонстрировано, что в государствах, в которых в наибольшей степени развит уровень досудебного урегулирования налоговых споров, количество дел, которые так или иначе доходят до суда, в основном, не превышает 10 %, среди которых объем решений, которые выносятся в пользу налогоплательщиков, составляют едва ли десятую часть от общего количества рассмотренных судами таких категорий дел.

К примеру, на территории Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии альтернативные государственным судам методы по разрешению правовых конфликтов активно используются уже на протяжении 120 лет.

Вместе с тем, зарубежным странам свойственно введение различий в процедуре медиации в рамках налоговой сферы и иных сферах. В частности, они отличаются перечнем субъектов, способных быть медиаторами, а также требований, предъявляемых к ним, закрытым перечнем категорий споров в налоговой сфере, к которым допустимо ее применять. Так, к примеру, в Нидерландах медиаторами выступают специалисты Нидерландского института медиации, к задачами которого отнесено составление и ведение официального реестра медиаторов⁹⁹.

В связи с этим, можно предположить, что повышение спроса на досудебное урегулирование налоговых споров, что может стать следствием совершенствования законодательства в этой части, способно положительно сказаться на разгрузке арбитражных судов.

Итак, завершая проведенное исследование, заметим, что необходимо и актуально повысить защищенность российских налогоплательщиков от неправомерных действий налоговых органов и прекратить практику избирательного применения налоговых норм.

⁹⁹ Шередеко Е.В. Медиация в налоговом споре: опыт зарубежных стран // Финансовое право. 2012. № 8. С. 39.

Но самое главное, не следует забывать, что помимо фискальной (наполнение бюджета) и регулирующей (поощрение или подавление экономической активности) функций налоги должны выполнять еще и важную социальную роль. Они связывают общество и государство. По сути, каждый из нас зависит от налоговой политики, которая проводится в стране.

Анализ юридической литературы о применении процедур медиации для разрешения налоговых споров дает возможность сделать следующие выводы.

Во-первых, разрешение налоговых споров посредством применения процедур медиации не получило достаточного распространения в правовой действительности. Большинство зарубежных законодателей отдан приоритет в пользу применения мер принуждения либо наказания в рамках налоговой сферы, с отнесением разрешения налоговых споров к исключительной компетенции судебных органов.

Во-вторых, налоговая медиация в иностранных государствах имеет существенные отличия от медиации, проводимой по спорам, которые вытекают из гражданских, трудовых, семейных, а также других отношений. Вместе с тем, на отдаленную перспективу отметим, что для налоговых органов Российской Федерации считаем оптимальным принять меры к формированию налоговой медиации как эффективного правового института для решения конкретных видов споров в сфере налогообложения, потому что это может создать условия для разрешения значительной доли налоговых споров во внесудебном порядке, разгрузив тем самым российскую судебную систему в данной части.

Петраков А.В.

ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ КАМЕРАЛЬНОЙ НАЛОГОВОЙ ПРОВЕРКИ

Нарушения налогового законодательства, связанные с неуплатой налогов и сборов, самым серьезным образом оказывают отрицательное воздействие на формирование государственных финансовых фондов и оказывают дестабилизирующее финансовую устойчивость государства. В этой связи одной из важнейших задач налоговых органов является организация надлежащего контроля за соблюдением налогоплательщиками налогового законодательства.

Главенствующую роль при проведении работы по контролю за уплатой налогов играют налоговые проверки. Специалисты указывают, что значимость налоговых проверок как ведущего контрольного мероприятия связана с тем фактом, что посредством такой проверки осуществляется не только установления фактов налоговых правонарушений: «Ее целью также являются предупреждение и пресечение последствий несоблюдения действующих на территории Российской Федерации правил осуществления деятельности налогоплательщиков, проверка правильности ведения учета и заполнения отчетности»¹⁰⁰.

Следует отметить, что действующий Налоговый кодекс РФ¹⁰¹ не дает легального определения налоговой проверки. В специальной литературе налоговая проверка рассматривается в качестве совокупности процессуальной деятельности налоговых органов в целях контроля за соблюдением налогоплательщиками налогового законодательства путем сопоставления и оценки налоговой

¹⁰⁰ Максимов Ю.А., Максимова Е.М. Сравнительная характеристика правового регулирования камеральной и выездной налоговых проверок // Ученые записки Санкт-Петербургского имени В.Б. Бобкова филиала Российской таможенной академии. – 2013. – № 3 (47). – С. 75.

¹⁰¹ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 28.12.2016) // Собрание законодательства РФ. – N 31. – 1998. – Ст. 3824.

отчетности налогоплательщика и его фактического финансово-экономического состояния¹⁰².

Исследователями налоговая проверка рассматривается также как форма налогового контроля, под которой понимается внешнее выражение организации контрольных мероприятий: сроки, порядок действий должностных лиц налоговых органов, наличие определенных процессуальных документов, которыми оформляются все контрольные мероприятия¹⁰³. В указанной связи отмечается следующее:

- ряд мероприятий налогового контроля подлежат проведению лишь в рамках налоговой проверки (в частности, осмотры, инвентаризации, экспертизы и др.);

- положениями ст.ст. 88 и 89 НК РФ регламентировано не столько содержание, сколько порядок проведения налоговой проверки (определяются моменты ее начала и окончания, общие сроки проверки, требования к процессуальным документам);

- по результатам рассмотрения акта налоговой проверки может быть принято решение о привлечении налогоплательщика к налоговой ответственности, тогда как иные контрольные мероприятия налоговых органов оканчиваются не актами проверки, а протоколами, которые приобщаются к материалам налоговой проверки¹⁰⁴.

Нормами Налогового кодекса РФ налоговые проверки подразделены на два вида: камеральные и выездные. Как отмечается в специальной литературе, камеральную налоговую проверку следует рассматривать в качестве универсальной формы налогового контроля,

¹⁰² Елькина Э.Н. История налоговых проверок // Аграрный вестник Урала. – 2014. – № 6 (124). – С. 101.

¹⁰³ Васильева Н.В. Финансовый контроль за формированием публичных денежных фондов: проблемы правового регулирования // Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. – 2016. – № 3 (20). – С. 78.

¹⁰⁴ Васильева Н.В. Финансовый контроль за формированием публичных денежных фондов: проблемы правового регулирования // Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. – 2016. – № 3 (20). – С. 78.

поскольку ей охватываются все налоговые декларации в полном объеме¹⁰⁵.

Таким образом, можно констатировать следующее. Из положений действующего налогового законодательства вытекает то, что в качестве основного вида налоговой проверки законодатель предусмотрел камеральную проверку налогоплательщиков, поскольку такая проверка предусматривает охват всех налоговых деклараций. В этой связи далее рассмотрим основные черты камеральной налоговой проверки.

В процессе проведения камеральных налоговых проверок должностные лица налоговых органов устанавливают следующие обстоятельства:

- полноту и своевременность документации, которая предоставляется в налоговый орган, в число которой входят: налоговые декларации и расчеты, бухгалтерская и налоговая отчетность, другие документы, если таковые предусмотрены законодательством о налогах и сборах. При этом в процессе проверки обращается внимание на соответствие представленных налогоплательщиком документов требованиям нормативных правовых актов (реквизиты, заполнение и т.п.);

- соответствие законодательству исчисления налогоплательщиком в процессе финансово-хозяйственной деятельности налоговой базы и налоговых ставок, налоговых льгот и вычетов, отсутствие арифметических и технических ошибок в представленной отчетности,

- сопоставление показателей налоговой отчетности текущего периода с аналогичными показателями налоговой отчетности предыдущего отчетного (налогового) периода, сравнение показателей

¹⁰⁵ Цвилий-Букланова А.А. Камеральная налоговая проверка: вопросы правового регулирования // Наука и современность. – 2013. – № 25-2. – С. 185.

проверяемой налоговой декларации с показателями налоговых деклараций по другим видам налогов и бухгалтерской отчетностью, проверка достоверности показателей налоговой декларации на основе анализа иной информации о деятельности налогоплательщика, имеющейся в налоговом органе и полученной им в ходе налогового контроля.

В случаях выявления ошибки в налоговой декларации (расчете) и (или) противоречия между сведениями, содержащимися в представленных документах, либо выявления несоответствия сведений, представленных налогоплательщиком, сведениям, содержащимся в документах, имеющихся у налогового органа (полученных в ходе налогового контроля), налоговый орган обязан сообщить об этом налогоплательщику с требованием представить в течение пяти дней необходимые пояснения или внести в установленный срок соответствующие исправления.

Согласно п. 1 ст. 88 НК РФ камеральная налоговая проверка проводится по месту нахождения налогового органа на основе налоговых деклараций (расчетов) и документов, представленных налогоплательщиком, а также других документов о деятельности налогоплательщика, имеющихся у налогового органа. При этом специального решения о проведении такой проверки не требуется. Субъектами, проводящими камеральную налоговую проверку, на основании п. 2. ст. 88 НК РФ являются уполномоченные должностные лица налогового органа в соответствии с их служебными обязанностями.

Объект камеральной налоговой проверки - это налоговые декларации (расчеты) и документы, представленные налогоплательщиком по каждому налогу. При проведении камеральной налоговой проверки налоговый орган должен придерживаться общего правила: он не вправе истребовать у

налогоплательщика дополнительные сведения и документы, если иное не предусмотрено Налоговым кодексом (п. 7 ст. 88 НК РФ). Так, истребование дополнительных документов допускается в следующих случаях:

- от самого налогоплательщика на основании Требования о представлении документов (см. ст. 93 НК РФ);

- от контрагента или иных лиц, располагающих документами (информацией), касающихся деятельности проверяемого налогоплательщика на основании ст. 93.1 НК РФ;

- от уполномоченных государственных органов на основании требований ст. 85 НК РФ и других законодательных актов.

Сроки проведения камеральных налоговых проверок определены положениями п. 2 ст. 88 Налогового кодекса РФ, в соответствии с которыми такая проверка должна быть проведена в течение трех месяцев. Начало срока камеральной проверки исчисляется со дня, когда налогоплательщиком представлена налоговая декларация (расчет) с приложением соответствующих документов за рассматриваемый налоговый период.

В целом камеральная проверка предполагает использование таких контрольных мероприятий как:

- проверку данных учета и отчетности;
- получение объяснений налогоплательщиков и других проверяемых лиц;

- получение документов при проведении налоговой проверки у проверяемого лица (ст. 93 НК РФ);

- истребование документов и сведений о налогоплательщиках либо информации о конкретных сделках (ст. 93.1 НК РФ).

В необходимых случаях, например, при проведении камеральных налоговых проверок по консолидированной группе налогоплательщиков, по крупнейшим налогоплательщикам при

отсутствии пояснений проверяемого лица относительно выявленных ошибок в налоговой декларации (расчете) и (или) несоответствий между сведениями, представленными налоговому органу и полученными им в ходе налогового контроля, сотрудники налогового органа, проводящие камеральную налоговую проверку, вправе использовать установленные Налоговым кодексом и иными правовыми актами полномочия, осуществление которых допускается в ходе камеральных налоговых проверок, в том числе:

- вызывать налогоплательщиков для дачи пояснений на основании письменного уведомления (пп. 4 п. 1 ст. 31 НК РФ);

- привлекать для участия в действиях по осуществлению налогового контроля экспертов, специалистов и переводчиков (пп. 11 п. 1 ст. 31 НКРФ, ст. ст. 95-97 НКРФ);

- привлекать свидетелей для дачи показаний (пп. 12 п. 1 ст. 31 НКРФ, ст. 90 НКРФ);

- осуществлять иные полномочия, предоставленные налоговым законодательством налоговым органам при проведении камеральной налоговой проверки.

Следует отметить, что в п. 5 ст. 88 НК РФ закреплено положение, обязывающее должностное лицо налогового органа, которое производит камеральную налоговую проверку, рассмотреть пояснения и документы, представленные налогоплательщиком. Тем не менее, в случае установления факта совершения налогоплательщиком налогового правонарушения или иного нарушения законодательства о налогах и сборах, указанное должностное лицо налогового органа должно оформить акт налоговой проверки по правилам, предусмотренным ст. 100 НК РФ.

JUS PRIVATUM:

Ивлев Д.А., Гнатюк Т.В.

ПРАВОВОЙ МЕХАНИЗМ РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Впервые понятие интеллектуальной собственности возникло в ст. 2 Конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности, от 14 июля 1967 года, где в п. (VIII) "интеллектуальная собственность" включает права, относящиеся к:

- литературным, художественным и научным произведениям,
- исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио - и телевизионным передачам,
- изобретениям во всех областях человеческой деятельности,
- научным открытиям,
- промышленным образцам,
- товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям,
- защите против недобросовестной конкуренции, а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной¹⁰⁶.

¹⁰⁶ Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности, 14 июля 1967г. (изменена 2 октября 1979 г.) // Сборник международных актов об интеллектуальной собственности. - М.: Норма, 2003.

В Российской Федерации понятие интеллектуальной собственности

возникло намного позже, а именно 18 декабря 2006 года. В Гражданском кодексе понятие интеллектуальной собственности содержится в ст. 128, где указано, что объектом гражданских прав также являются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Также, в ст. 1226 указаны категории интеллектуальных прав, которые включают в себя: произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); базы данных; исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау); фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения.

Также, в п. 2 ст. 1226 указано, что интеллектуальная собственность охраняется законом. Но, следует отмечать понятие «охраны» от понятия «защита». Понятие «охрана» является правовым и включает в себя комплекс мер, которые направлены на обеспечение соблюдения прав авторов, а «защита» - это любые меры, приемы и способы, которые направлены на сохранение, восстановление и признание авторских прав¹⁰⁷.

В законодательстве Российской Федерации существуют три способа

¹⁰⁷ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 01.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018) [Электронный ресурс]: Консультант Плюс – <http://www.consultant.ru/>

защиты интеллектуальных прав:

- Гражданско-правовой способ
- Уголовно-правовой способ
- Административно-правовой способ.

«С учетом существа и последствий нарушенного права»¹⁰⁸ выбираются способы защиты права авторов. Гражданско-правовые инструменты защиты прав авторов имеют особое значение, так как, в отличие от административно-правовых и уголовно-правовых способов, дают правообладателям возможность восстановить нарушенные права, при этом следует учитывать возможности свободного использования охраняемых объектов авторского права.

В части четвертой ГК РФ общие нормы для регулирования правоотношений между правообладателями помещены в 69 главу ГК РФ, а в главе 70 ГК РФ «Авторское право» изложены конкретные нормы в ст. 1290, 1299-1302, которые применяются при защите авторских прав.

В ст. 1251 ГК РФ выделены общие правила, которые применяются для защиты личных неимущественных прав интеллектуальной собственности, к способам защиты относятся: признание права; восстановление положения, которое было до момента нарушения данного права; пресечение действий, которые нарушают право либо создают угрозу его нарушения; публикация решения судебного органа; компенсация морального вреда.

Данный перечень не исчерпывающий, кроме личных неимущественных авторских прав произведения норма п. 1 ст. 1251 ГК РФ, также распространяется на право организатора сложного объекта, на указание своего имени и право требовать данного указания (п. 4 ст. 1240 ГК РФ), право издателей энциклопедий,

¹⁰⁸ Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 2007. – С.88.

периодических изданий и иных похожих изданий указывать свое наименование либо требовать его указания (п. 7 ст. 1260 ГК РФ), право работодателя при использовании служебного произведения указывать свое имя либо требовать такого указания (п. 3 ст. 1295 ГК РФ), права изготовителя фонограмм, указанные в п. 1 ст. 1323 ГК РФ, право изготовителя аудиовизуального произведения указывать свое имя

либо требовать такого указания (п. 4 ст. 1263 ГК РФ), право изготовителя базы данных на указание на экземплярах базы данных своего имени или наименования (п. 2 ст. 1333 ГК РФ), и право публикатора указывать свое имя на экземплярах обнародованного им произведения и в других случаях его применения (подп. 2 п. 1 ст. 1338 ГК РФ).

Универсальной статьей, которая определяет инструменты защиты гражданских прав, в том числе прав интеллектуальной собственности выступает ст. 12 ГК РФ. Способы защиты указаны в ст. 12 ГК РФ: взыскание дохода, выплата компенсации, публикация решения суда для защиты репутации автора, чьи права были нарушены.

Следует учитывать, что перечень ст. 12 ГК РФ не является исчерпывающим. В частности, ст. 1251 ГК РФ предусматривает в виде дополнительного метода защиты публикацию судебного решения о допущенном нарушении. Еще одним методом защиты, которые указаны в п. 5 ст. 1252 ГК РФ выступает изъятие и уничтожение оборудования, иных устройств и материалов, которые используются или предназначены для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности. Также, в ст. 1253 ГК РФ, в соответствии с которой юридическое лицо, которое неоднократно или грубо нарушило исключительные права на

результаты авторской деятельности, может быть ликвидировано по решению суда.

Ввиду того, что нарушение авторских прав наносит ущерб не только правообладателям, но и всей структуре информационной безопасности страны все чаще стали использоваться способы публичного реагирования, а именно способы уголовно-правовой защиты. Правда, в настоящее время, их доля достаточно не велика.

В Уголовном кодексе предусмотрены только два состава в сфере интеллектуальных прав:

Ст. 146 Уголовного кодекса РФ – Нарушение авторских и смежных прав. *«Присвоение авторства (плагиат), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю»*

Ст.147 Уголовного кодекса РФ – нарушения изобретательских и патентных прав. *«Незаконное использование изобретения, полезной модели или промышленного образца, разглашение без согласия автора или заявителя*

*сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства или принуждение к соавторству»*¹⁰⁹.

Проблема квалификаций преступлений в сфере интеллектуальной собственности является нерешенной, что подтверждает Постановление Пленума Верховного Суда «О практике рассмотрения судами уголовных дел о нарушении авторских, смежных, изобретательских и патентных прав, а также о незаконном использовании товарного знака» №14 от 26 апреля 2007 года. Основной проблемой использования вышеуказанных статей является подсчет экземпляров, а точнее их стоимость (размер ущерба). Особенно, в сети «Интернет».

¹⁰⁹ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 19.02.2018) [Электронный ресурс]: Консультант Плюс – <http://www.consultant.ru/>

Как отмечает Л.А. Корнеева, «Интернет – высококриминогенная среда рассмотрения «интеллектуального пиратства»¹¹⁰. Также, Л.А. Корнеева предлагает иной способ определения криминообразующих признаков преступления авторских и смежных прав: «В связи с тем, что произведения, размещенные в Интернете, нельзя назвать экземплярами, а определить их стоимость довольно сложно, особенно если автор таких прав никому не собирается их предоставлять криминообразующим признаком незаконного использования имущественных авторских и смежных прав по ч.2 ст. 146 УК РФ должен выступать не размер стоимости таких прав (предмет преступления), а цель «извлечения дохода», где цель – признак субъективной стороны, а доход – предмет преступления. Размер дохода должен рассчитываться исходя из стоимости контрафакта, заявленной правонарушителем. В отношении размещенного в интернете контрафакта крупным должен считаться любой размер дохода, так как, во-первых, установить его просто невозможно, например в случае файлообмена, во-вторых, само «доведение до общего сведения» уже оконченное преступление, и свободный доступ к информации в Интернете создает условия для массовых, не ограниченных кругом лиц нарушений прав интеллектуальной собственности»¹¹¹.

Но вышеуказанный способ, где в качестве обязательного признака субъективной стороны состава данного преступления цели – «извлечение дохода» может сделать непреступными основную массу случаев, где нарушение использования объектов авторского права или смежных прав, используется совершенно в иных целях.

Также, в Российской Федерации с 1 августа 2013 года вступил в силу так называемый «антипиратский закон», которые добавил

¹¹⁰ Корнеева Л.А. Некоторые проблемы криминализации нарушений авторских и смежных прав в Интернете // Юрист. -2008 - №2, С. 62.

¹¹¹ Там же. С. 63-64.

способы защиты интеллектуальных прав и расширил круг объектов прав авторов – на фильмы, в том числе кино- и телефильмы. С 01 мая 2015г. действие данного законодательного документа распространилось на все объекты авторских и смежных прав, кроме фотографических произведений и произведений, которые получены с помощью похожих методов фотографии¹¹².

В силу положений ГПК РФ обладатель права имеет право обратиться в суд с исковым заявлением о принятии предварительных обеспечительных мер до предъявления иска. К заявлению должны быть приложены документы, которые подтверждают факт использования объектов прав автора в ИТС и права подателя заявления на эти объекты. По итогам рассмотрения заявления судья выносит определение, которое обладатель права направляет в Роскомнадзор, а последний, в свою очередь, принимает меры с целью блокирования доступа к незаконному контенту. В период срока, который не превышает 15-ти дней с момента вынесения судебного определения, обладатель права должен подать в суд иск.

Практически сразу антипиратский закон после его принятия подвергся довольно жесткой критике в связи с его недоработанностью. По сути, основным его недостатком выступило то, что он признан действовать для решений проблем обладателей авторского права в ущерб интересам иных лиц. Наибольший удар, данный законодательный акт нанес по субъектам, которые осуществляют свою деятельность в области информационно-коммуникационных технологий. Более того, к минусам законодательного акта относятся:

- нечеткое толкование определения «информационный посредник». Так, ст. 1253.1 ГК РФ под посредником в сфере информации

¹¹² Федеральный закон от 24.11.2014 г. № 364-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» и Гражданский процессуальный кодекс РФ» // «Собрание законодательства РФ», 01.12.2014, № 48. – Ст.6645.

определяет лицо, которое осуществляет передачу материала в ИТС, в т.ч. в сети Интернет, лицо, которое предоставляет возможность размещения материала либо информации, нужной для его получения с использованием ИТС, лицо, которое предоставляет возможность доступа к материалу в данной сети. Размытость определения «информационный посредник» дает возможность привлечь к ответственности достаточно широкий круг субъектов, включая создателей и провайдеров сайтов поиска информации. Оценка и анализ практики Московского городского суда свидетельствует о том, что вначале большинство исковых требований подавалось к хостинг-провайдерам, многое число из которых были зарегистрированы за рубежом (как следствие, большинство из них в суд не являлись). Выбор в виде ответчика хостинг-провайдеров объяснялся тем, что их намного проще найти, по сравнению с собственниками сайтов. На сегодня в интересах обладателей прав в ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» введено положение, согласно которого собственник Интернет сайта обязан на принадлежащем ему сайте разместить информацию о своем наименовании, месте нахождения и адресе электронной почты - широкое поле для злоупотребления законом, как в области конкурентной, так и в политической борьбе. процессы злоупотребления правом могут быть разными: использование IP-блокировки интернет-ресурсов посредством создания сайта с «пиратским» контентом с тем же IP-адресом, размещение ссылок на «пиратский» контент на сайте «жертвы».

Обладатель права, которое было нарушено, имеет право обратиться с иском в Московский городской суд. Это, по существу, противоречит имеющимся в гражданском процессе правилам родовой и территориальной подсудности – ведь в регионах имеются равные по правовому статусу функционирующие суды республик, краев,

областей. Более того, это становится причиной перегруженности Московского городского суда и тем самым повышает вероятность ошибок судей, а это, в свою очередь, приводит к ухудшению инвестиционного климата. Однако стоит отметить, что после вступления в силу антипиратского закона ряд опасений интернет-сообщества все же не подтвердился. Так, оценка работы Московского городского суда, дает право свидетельствовать о том, что далеко не все заявления о принятии обеспечительных мер, потом были подкреплены исками. Это вызвано тем, что многие сайты стали в добровольном порядке удалять незаконный контент по просьбе обладателей права.

В результате изложенного можно сделать следующие выводы, определяющие пути направления решения проблематики защиты и охраны объектов прав авторов, труды которых размещены в информационной сфере сети Интернет:

1. Требуется закрепление правового статуса информационного посредника - провайдера при заключении соглашения на оказание услуг абоненту Интернет сети. Предлагается внести изменения в стандартную форму соглашения на оказание услуг абоненту сети Интернет, который планирует разместить объект интеллектуального права в Интернет сети. А именно, увеличить предметно-объектную составляющую соглашения, ввести дополнительные обязанности сторон, установить период рассмотрения претензий автора (правообладателя), определить ответственность провайдера. Получив закрепление рассмотренных условий в соглашении на оказание услуг, объект права авторов, который размещается в Интернет сети, приобретает определенный уровень защиты уже на стадии размещения, а обладатель права владеет определенностью и некоторым уровнем упрощенности в случае нарушения прав интеллектуальной собственности. Иначе говоря, автор будет обладать

информацией о том, к кому и каким образом можно будет обратиться в случае зафиксированного факта нарушения прав интеллектуальной собственности, в какой период времени будет рассмотрено и устранено такое правонарушение, а также в случае необходимости получить дополнительную информацию от провайдера о нарушителе права.

2. Считаю разумным ввести досудебный механизм урегулирования спорных вопросов о нарушении прав авторов в информационной сфере сети Интернет. Субъектами данного досудебного процесса должны быть автор (обладатель права), потребитель (нарушитель права) и провайдер, как информационный посредник.

3. Установить, что материальная ответственность провайдера в границах заключенного соглашения не может быть больше суммы реального ущерба, который причинено автору (обладателю права). Т.е. в случае возникновения спора в суде автор обязан обосновать заявленные к провайдеру материальные требования. Материальные требования должны быть разумными и соразмерными.

4. Дополнить в законодательство нормы, которые бы обязывали провайдеров убирать из сети «Интернет» контрафактные произведения либо запрещать к ним доступ при наличии осведомленности об их размещении на сервере.

Кудимова А.М.

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ МАТЕРИНСКОГО КАПИТАЛА

Материнский капитал – государственная программа, предусматривающая одnorазовую финансовую помощь семьям, в

которых воспитывается двое и более детей. Данный вид господдержки внедрен в России с 1 января 2007 года. Каждый год в бюджете выделяются средства на выплату социальной поддержки. Изначально эта сумма составляла более 200 миллиардов и постепенно увеличилась до 500 миллиардов рублей в год. Материнский капитал стал незаменимым способом решения финансовых и жилищных проблем для многих молодых российских семей, у которых второй ребенок родился после 2007 года. Программа позволила решить целый ряд вопросов, включая улучшение демографической ситуации в стране. Но события 2014 года стали одной из причин тому, что материнский капитал 2017 года подвергнется колоссальным изменениям¹¹³.

Семейный капитал – особая государственная помощь, которая выделяется государством однократно. Обязательными условиями для этого являются: Российское гражданство, как родителей, так и детей. Рождение или усыновление второго ребенка, рожденного после 2007 года¹¹⁴.

Неиспользование ранее других видов господдержки. После сбора всей подтверждающей документации родители могут рассчитывать на получение сертификата на однократное пособие. Эти деньги нельзя растратить или использовать не по назначению, так как существует регламент по допустимым вариантам применения полученных от государства средств¹¹⁵.

Многие семьи, которым ранее было достаточно сложно решиться на пополнение семейства, теперь получили уникальную возможность для создания лучших условий существования.

¹¹³ Донских Е.К. Как помогают молодым родителям за границей и в Р.Ф.// Вопросы социального обеспечения. 2016. № 12. С. 36-37.

¹¹⁴ Михайлов В.А. Материнский капитал на жилье – что не так? // Жилищное право. 2015. № 4.

¹¹⁵ Комплексная поддержка молодой семьи: учебное пособие (fb2) URL: <http://coollib.net/b/234284/read> (дата обращения: 21.03.2017).

Внедрение программы «Материнский капитал позволило решить одну из главных проблем государства – увеличить рождаемость.

Госпомощь стала неплохой мотивацией, которой воспользовалось огромное количество жителей России¹¹⁶.

Сертификат – подтверждающий документ, согласно которому семья имеет право получить государственную помощь. Оформить его можно в любое время. Для этого в программе не предусмотрены никакие ограничения, за исключением тех, когда у родителей нет на руках всей необходимой документации или же ребенок появился в семье ранее 1 января 2007 года.

Сбор документации на получение материнского капитала включает следующее: Сделать копии паспортов усыновителей/родителей. Подготовить копии и оригиналы свидетельств о рождении каждого ребенка. В случае с усыновлением потребуется оригинал решения суда. Предоставить документы, согласно которым мать и дети являются гражданами России.

Важно отметить, что государство не требует подтверждения материального обеспечения семьи на момент подачи документов в Пенсионный фонд. Право на получение сертификата имеют все многодетные родители, но опять же, выплата проводится только один раз согласно установленной очереди. Как правило, сам сертификат можно получить уже по истечении 5 рабочих дней с момента подачи требуемых документов. Какие возможности открывает перед родителями программа Материнский капитал – государственная программа помощи, которая позволяет решить проблемы многодетных семей, но при этом жестко ограничено. Дело в том, что с целью исключения вероятности мошенничества, которое только увеличивается с каждым годом, в рамках программы строго регламентированы правила по использованию этого вида помощи.

¹¹⁶ Шомина Е.С. Матери и дети/ Е. С. Шомина. – М.: РИЦ «Муниципальная власть», 2016. – 266 с.

Снять средства, выделенные государством в рамках программы, невозможно¹¹⁷.

Такое условие позволяет полностью контролировать расходование выделенной суммы. Родители при получении сертификата обязаны выбрать одну из трех предложенных групп, предусмотренных госпрограммой: Решение жилищного вопроса (погашение ипотеки, долевого строительства, компенсация на строительные работы по возведению дома, строительство дома или выполнение ремонтных работ в уже имеющемся жилье). Обеспечение образования для детей (частичная или полная оплата образования в дошкольных, высших учебных заведениях, действующих на территории России). Инвестирование средств в пенсионное накопление опекуна ребенка, матери через управляющую компанию или негосударственный пенсионный фонд¹¹⁸.

Использовать сертификат можно исключительно в случае достижения ребенком трехлетнего возраста. Но есть и исключения, например, когда родителям необходимо в срочном порядке погасить ипотеку или же возникает необходимость приобретения нового жилья . В этом случае программой предусмотрен вариант использования полученного сертификата в любое время после его получения. Использовать полученную помощь для приобретения транспортного средства, приобретения дополнительного загородного имущества, оплаты коммунальных задолженностей недопустимо. Будет ли продлен «Материнский капитал» на 2017 год Состоянием на 2015 год размер сертификата материнского капитала составляет 453 000 рублей. С момента принятия закона о введении данного вида

¹¹⁷ . Бочкарев С.В. Материнский капитал – предмет уголовно-правовой охраны или объект гражданско-правового регулирования? // Законность. 2017. № 10.

¹¹⁸ Явкина Л.Ф., Игебаева Ф.А. К вопросу о демографической политике: задачи и перспективы. //Актуальные вопросы развития социально-экономических систем в современном обществе. Материалы Международной научно-практической конференции. – Саратов, Изд-во ЦПМ «Академия бизнеса», 2013. – С.125 – 126.

государственной поддержки населению эта сумма возросла более чем в два раза.

На протяжении периода 2015 – 2025 гг. детородный период наступает у поколения, рожденного в 90-х годах прошлого века. Согласно исследованиям, именно эта категория населения страны будет характеризоваться особо низкой деторождаемостью, поэтому мотивировать молодежь просто необходимо. Министерство труда и соцразвития предложило продлить материнский капитал сразу на 35 лет до 2050 года. Все предложения находятся на стадии активного обсуждения, но соответствующее решение пока еще не принято.

Материнский капитал — государственная программа поддержки многодетных семей. Она успешно функционирует уже около 10 лет, помогая родителям и их детям повысить качество жизни. Федеральный закон № 256 предусматривает несколько направлений для расходования субсидии, предназначенной семье по сертификату на маткапитал.

На участие в программе могут рассчитывать семьи, в которых есть двое или больше детей. Причём неважно, родные они или усыновлённые — в этом случае их статус приравнивается. Федеральный закон о маткапитале периодически претерпевает изменения, и 2018 год не стал исключением.

В течение предыдущих 9 лет федеральным законодательством предусматривались три основных направления расходования средств из госбюджета. Любой владелец сертификата сам выбирает приоритетное для себя и обращается за деньгами в Пенсионный Фонд с заявлением по установленной форме.

До 2018 года ФЗ № 256¹¹⁹ предусматривал следующие направления.

1. Улучшение условий проживания. Самое популярное направление, т. к. для большинства семей жилищный вопрос является более актуальным в сравнении с остальными вариантами траты денег по сертификату на маткапитал. Включает в себя как покупку готового жилья на первичном и вторичном рынках, так и возведение жилища собственными силами или силами специализированных строительных фирм. Также можно израсходовать средства на реконструкцию уже имеющегося в собственности дома, если в результате проведения работ его жилая площадь будет увеличена хотя бы на одну учётную норму, установленную в регионе проживания семьи.

2. Оплата образовательных услуг. Любому ребёнку (а не только тому, на которого выдан сертификат на материнский капитал), которому не исполнилось 25 лет, можно оплатить учёбу в колледже, университете, школе или дополнительных кружках и секциях. Также деньги могут пойти на оплату детского сада для малышей. Главное условие — предоставляющее образовательные услуги учреждение должно быть расположено на территории РФ¹²⁰.

3. Увеличение будущей пенсии матери. Самое непопулярное направление из-за того, что вопрос обеспечения жизни в пенсионном возрасте теряет свою значимость на фоне актуальных текущих проблем.

2018 год ознаменовался изменениями в ФЗ № 256. Наряду с тремя указанными выше направлениями, появилось четвёртое — возможность компенсации государством затрат на соц.

¹¹⁹ О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей: федер. закон от 29.12.2006 № 256-ФЗ (ред. 01.01.2018) // Собрание законодательства РФ. 2007. № 1 (часть I). - Ст. 19; Собрание законодательства РФ. 2015. № 48 (часть II). - Ст. 6714.

¹²⁰ Харламова М.Л. Соблюдение прав несовершеннолетних при направлении средств материнского (семейного) капитала на улучшение жилищных условий // Законность. 2013. № 6.

адаптацию детей, признанных инвалидами. Товары и услуги, имеющиеся в специальном перечне, можно приобретать с последующей компенсацией их стоимости средствами маткапитала. А вот приобрести за счёт маткапитала земельный участок или семейный автомобиль в соответствии с федеральным законом нельзя¹²¹.

В самом начале функционирования программы материнского капитала федеральная субсидия равнялась 250 тыс. рублей. Однако проводимая ежегодно индексация выплаты увеличила её объём на 81%. К 2015 году размер выплаты, предназначенной родителям по сертификату на маткапитал стал равняться 453 026 рублям. В 2018 году индексацию было решено не проводить из-за сложной экономической ситуации в России, вследствие чего размер выплаты остался таким же.¹²²

Будет ли проводиться индексация в 2018 году, неизвестно. Однако в случае положительного решения законодателей по этому вопросу, размер выплаты может увеличиться на 6% и в таком случае составит 480 тыс. рублей. Чтобы воспользоваться предназначенными по сертификату на маткапитал деньгами, необходимо учесть некоторые особенности ФЗ № 256.

1. Ребёнку, на которого выделяется субсидия, на момент использования средств должно исполниться 3 года. До достижения им этого возраста израсходовать деньги можно только в случае приобретения жилья в кредит, в т. ч. в ипотеку. Другой возможности получить выплату раньше обозначенного срока нет.

2. Право на получение субсидии по закону принадлежит матери ребёнка. Однако если та лишилась родительских прав или

¹²¹ Бубон К.В. Узаконенное неравенство или кому нужен Закон о материнском капитале // Адвокат. 2007. № 5.

¹²² Костылев В.М., Костылева Н.В. Закон о материнском капитале: три года спустя. Иронический комментарий // Нотариус. М.: Юрист, 2017. № 5.

умерла, то оно может перейти к отцу. Также этим правом обладает любой единственный усыновитель детей. В том случае, если оба родителя лишились права получения сертификата, то оно переходит к самому ребёнку.

3. Деньги всегда переводятся безналичным способом. Получить их наличными напрямую невозможно. Зачастую мошенники предлагают молодым родителям свои услуги по обналичиванию сертификата. Ни в коем случае не пользуйтесь их помощью, т. к. тогда вы становитесь соучастником незаконных действий.

4. Право на маткапитал возникает только у граждан, имеющих российское гражданство. Также сразу после рождения получить его должен и сам ребёнок.

5. Для получения средств следует обратиться в местное отделение Пенсионного фонда. Там необходимо составить заявление по установленной форме, а также приложить к нему ряд документов, перечень которых зависит от выбранного направления траты маткапитала¹²³.

6. Чтобы получить государственную поддержку, рождение или усыновление ребёнка должно произойти в период с 01.01.2007 г. по 31.12.2018 г.

До 30.11.2018 имелась возможность обратиться в ПФР за разовой выплатой всем владельцам сертификата на маткапитал наличными в размере 25 тыс. рублей. Подобные выплаты являются единственным исключением, позволяющим по закону получить часть субсидии наличными.

Федеральный закон позволяет получить деньги любой семье, в которой появился второй или последующий ребёнок. Однако для

¹²³ Адзиев Х.Г. Семейная политика Российской Федерации// Социально-гуманитарные знания. 2016. №7. С.149-165

этого необходимо предоставить ряд официальных документов, без которых Пенсионный фонд не примет ваше заявление на выплату. В 2018 году их перечень таков:

- удостоверяющий личность заявителя документ. Причём заявителем может быть только непосредственно владелец сертификата на маткапитал;

- свидетельство о рождении всех детей в семье. Необходимо для подтверждения того факта, что родители воспитывают двух или больше детей;

- бумага, подтверждающая российское гражданство того ребёнка, на которого был выдан сертификат на материнский капитал;

- СНИЛС владельца сертификата;

- бумага, подтверждающая место жительства, если оно отличается от места регистрации, указанного в паспорте;

- если вместо заявителя документы предоставляет доверенное лицо, необходима заверенная у нотариуса бумага, подтверждающая право обращающегося на это;

- сам сертификат на маткапитал. Без него обращаться за выплатой попросту нет смысла.

В зависимости от выбранного родителями направления траты материнского капитала, Пенсионный фонд может запросить другие документы, требующиеся для приложения к заявлению в соответствии с законом. В том случае, когда заявителем является отец или усыновитель, потребуется один (или больше) документ из следующего перечня:

- документ, подтверждающий смерть матери ребёнка, либо решение суда о признании её умершей;

- бумага, свидетельствующая о лишении матери родительских прав;

- судебное решение о том, что мать совершила направленное против собственного ребёнка преступление.

Какой именно из этих документов потребуется, зависит от обстоятельств, в связи с которыми право на получение документа на материнский капитал перешло от матери к отцу. Перед обращением в ПФР необходимо дождаться, пока закончится срок, в течение которого воспользоваться средствами по маткапиталу невозможно. Иными словами, подождать до достижения ребёнком трёхлетия.

Подача документов возможна не только посредством личного обращения в Пенсионный фонд. Можно отправить их при помощи почты, а также предоставить в электронном виде через портал государственных услуг. На рассмотрение заявления Пенсионному фонду по закону, в соответствии с законом, даётся 1 месяц. В случае положительного решения деньги будут переведены на расчётный счёт указанного в заявлении физического или юридического лица.

Если семья уже разобралась с возможностью получить деньги и приоритетным для себя направлением их расходования, то действовать в 2018 году необходимо по следующему алгоритму.

1. Дождаться дня рождения ребёнка или же вступления в силу судебного решения о его усыновлении.

2. Оформить право на сертификат. Для этого идут в местное отделение Пенсионного фонда и составляют там заявление. Обратиться по этому делу можно в любой удобный момент. Направляться в ПФР сразу после достижения ребёнком трёхлетнего возраста не нужно — прийти за сертификатом можно даже через несколько лет¹²⁴.

¹²⁴ Харламова М.Л. Соблюдение прав несовершеннолетних при направлении средств материнского (семейного) капитала на улучшение жилищных условий // Законность. 2013. № 6.

3. Дождаться решения по поданному заявлению. В случае положительного решения, сам сертификат будет выдан заявителю в течение 5 дней. Можно забрать его лично или получить по почте.

После получения сертификата, в соответствии с ФЗ № 256, можно обратиться за выплатой тогда, когда это будет удобно. По закону право на денежную выплату останется у семьи, даже если закончится действие программы маткапитала, которая в данный момент продлена до 31.12.2018 г. Поэтому с решением о направлении расходованных денег торопиться необязательно. Иногда имеет смысл дождаться взросления одного из детей, чтобы затем за его обучение, например, в высшем учебном заведении, заплатить средствами из госбюджета¹²⁵.

Параллельно с федеральной программой во многих субъектах РФ выплачиваются деньги по региональной программе материнского капитала. Главное отличие этих выплат от федеральных заключается в том, что закон разрешает муниципалитету самостоятельно определять условия для получения денег гражданами, а также возможные направления для их расходования.

Размер выплат по региональным программам в нынешнем году колеблется от 50 до 450 тыс. рублей. А иногда он может достигать даже 1 млн. рублей. Обычно размер выплат зависит от экономического благополучия конкретного субъекта РФ. В ряде регионов размер помощи варьируется в зависимости от уровня доходов обоих родителей. В таком случае большие суммы получают те семьи, которые больше нуждаются в поддержке со стороны правительства¹²⁶.

Однако получить региональную выплату обычно можно только после рождения третьего или последующего ребёнка. На федеральном

¹²⁵ Костылев В.М., Костылева Н.В. Закон о материнском капитале: три года спустя. Иронический комментарий // Нотариус. М.: Юрист, 2017. № 5.

¹²⁶ Шомина Е.С. Матери и дети/ Е. С. Шомина. – М.: РИЦ «Муниципальная власть», 2016. – 266 с.

уровне выплата, в соответствии с ФЗ № 256, выделяется уже после рождения второго. Зачастую граждане имеют возможность расходовать средства, выделяемые им по программе регионального маткапитала, на такие направления, как:

приобретение автомобиля. Региональные правительства некоторых субъектов считают, что личное транспортное средство повышает качество жизни семьи, поэтому лишать их возможности израсходовать средства на его покупку не следует;

покупка крупной бытовой техники. Это направление особенно актуально для тех, у кого в собственности уже есть и жильё, и машина;

приобретение земельного участка под строительство жилья. Если планируется использовать средства, выделяемые по материнскому капиталу в соответствии с ФЗ № 256 на строительство дома, то региональная выплата может стать отличным подспорьем в деле приобретения земли, на которой в дальнейшем и будут вестись работы.

Иногда даже можно получить предназначенные по региональной программе средства наличными, чтобы израсходовать их на своё усмотрение. На Камчатке, в Мордовии и ещё в нескольких субъектах РФ родители получают повторную выплату по региональной программе за каждого нового ребёнка.

Таким образом, ФЗ № 256 в 2018 году изменился незначительно. Основным нововведением стало четвёртое направление для расходования средств, позволяющее пустить их на соц. адаптацию детей-инвалидов. Размер выплаты остался прежним и составляет 453 026 рублей.

Право на получение сертификата имеют следующие лица:

- женщина, которая законодательно является гражданином России, которая родила или усыновила двоих и более детей в период с 1 января 2007 года по настоящее время

- мужчина, который является гражданином России и который в период с 1 января 2007 года и по настоящее время стал отцом двоих и более детей, или же выступает их усыновителем

- мужчина, который является отцом или усыновителем двоих и более детей, вне зависимости от того, является ли гражданином РФ или нет. Данное право получает мужчина, который оказывает поддержку детей вследствие лишения женщины (матери детей) родительских прав, совершении преступления против детей и т.д.

- ребенок, который не достиг совершеннолетнего возраста (в случае, если он обучается на очной форме по достижению 24 лет).

Если родители или усыновители по каким-либо причинам не имеют возможность получить сертификат, его имеет право получить сам ребенок. Но необходимо отметить тот факт, что сделать он это может, только когда ему исполнится 18 лет.

Федеральная программа, которая оказывает материальную помощь молодым семьям, предполагает получение капитала на второго ребенка, который может быть как рожденным в этой семье, так и усыновленным¹²⁷.

Для того, чтобы семья имела право на получение сертификата государственной программы, необходимо, чтобы были соблюдены все условия:

1) женщин, родивших (усыновивших) второго ребенка начиная с 1 января 2007 года;

2) женщин, родивших (усыновивших) третьего ребенка или последующих детей начиная с 1 января 2007 года, если ранее они не

¹²⁷ Шинелева Л.Т. Социальное партнерство: состояние и перспективы развития./ Л. Т. Шинелева. – М.: Изд-во МГСУ «Союз», 2011. – 200 с.

воспользовались правом на дополнительные меры государственной поддержки;

3) мужчин, являющихся единственными усыновителями второго, третьего ребенка или последующих детей, ранее не воспользовавшихся правом на дополнительные меры государственной поддержки, если решение суда об усыновлении вступило в законную силу начиная с 1 января 2007 года.

Получение сертификата на второго ребенка может быть осуществлено не ранее, чем через три года после его рождения (усыновления).

Но это правило имеет и ряд исключений, среди которых ипотечный кредит, который был оформлен на приобретение нового жилья или его строительство.

В данном случае нет необходимости ждать, пока ребенку исполнится три года. В данном случае необходимо сразу после того, как был предоставлен сертификат на семейный капитал, обращаться в органы Пенсионного Фонда для того, чтобы денежные средства от государства были направлены на погашение кредита.

Материнский капитал имеет большое количество специфических особенностей, которые необходимо знать:

граждане имеют право на получение сертификата семейного капитала только один раз, вне зависимости от того, после какого ребенка он был оформлен;

ежегодно происходит индексация суммы сертификата, поэтому если сертификат не был использован, производить его замену не нужно;

срок обращения в органы ПФ для выдачи сертификата после рождения (усыновления) второго и последующих детей, не ограничен;

вся денежная сумма материнского капитала не облагается никакими обязательными отчислениями;

заявление о распоряжении либо всеми средствами, либо частью материнского капитала можно подать в любое время, после того, как второй или следующий ребенок достигнет возраста трех лет;

сертификат можно получить только после того, как заявитель представит документ, который удостоверяет его личность;

сертификат может прекратить свое действие при следующих обстоятельствах: смерть, лишение родительских прав;

в том случае, если был утерян сертификат семейного капитала, можно сделать его дубликат;

все денежные средства в рамках действия материнского капитала получают только по безналичному расчету.

По законодательству Российской Федерации любая процедура попытки обналичить материнский капитал является незаконной, и владелец сертификата будет нести уголовную ответственность¹²⁸.

Любой человек, который по закону имеет право получить семейный капитал, в первую очередь, должен обратиться в органы Пенсионного Фонда по месту своего жительства. Если претендент в полной мере соответствует всем законодательным требованиям, то в установленные сроки он становится владельцем сертификата на получение материнского капитала.

В органы Пенсионного Фонда необходимо подать заявление вместе с рядом необходимых документов:

документ, который подтверждает личность лица, подавшего заявление на получение сертификата¹²⁹;

документ, который подтверждает факт того, что родившейся ребенок, в отношении которого и подается заявление на получение

¹²⁸ Донских Е.К. Как помогают молодым родителям за границей и в Р.Ф.// Вопросы социального обеспечения. 2016. № 12. С. 36-37.

¹²⁹ Третьякова М. Ф. Комментарий к Федеральному закону №256-ФЗ «О реализации дополнительных мер государственной поддержки семей, имеющих детей»// Пенсия. 2015.- №2. - С. 13-16.

материнского капитала, является гражданином Российской Федерации;

страховое свидетельство, которое подтверждает, что гражданин принимает участие в системе Пенсионного страхования;

документы, которые подтверждают рождение предыдущих детей, или же документы о том, что они были усыновлены;

в случае, если в схеме принимает участие законный представитель заявителя, необходимо предоставить документы, которые удостоверяют его личность.

В некоторых случаях дополнительно могут потребоваться и другие документы, например, о том, что кто-то из родителей ребенка был лишен родительских прав, свидетельство о смерти, расторжения брака и т.д. В каждом индивидуальном случае необходимо уточнять этот факт в органах ПФ по своему месту жительства.

После того, как органы примут заявление и все необходимые документы, территориальный орган ПФ выносит свое решение о том, предоставлять ли сертификат заявителю, или же нет. В случае отказа указывается причина, например, недостает какой-либо документ, поэтому при формировании пакета с документами необходимо быть внимательным и учитывать все особенности и требования. Решение органы выносят на протяжении месяца с того момента, как был сформирован пакет документов вместе с заявлением.

После того, как будет вынесено решение (в случае положительного ответа), заявитель в течение ближайших пяти суток получит ответ от органов ПФ. Ответ он может получить в форме письма, которое поступит по месту проживания.

Право на получение сертификата материнского капитала имеют, как родители второго и следующего ребенка, так и усыновители, и сам ребенок. В случае, если мать лишили родительских прав, или в связи с причиной кончины, сертификат получает отец детей. Ребенок

может получить только в случае гибели обоих родителей по достижению им совершеннолетнего возраста.

Распоряжение средствами (частью средств) материнского (семейного) капитала осуществляется лицами, указанными в частях 1 и 3 статьи 3 Федерального закона № 256, получившими сертификат, путем подачи в территориальный орган Пенсионного фонда Российской Федерации непосредственно либо через многофункциональный центр заявления о распоряжении средствами материнского (семейного) капитала (далее - заявление о распоряжении), в котором указывается направление использования материнского (семейного) капитала в соответствии с Федеральным законом¹³⁰.

Лица, получившие сертификат, могут распоряжаться средствами материнского (семейного) капитала в полном объеме либо по частям по следующим направлениям:

- 1) улучшение жилищных условий;
- 2) получение образования ребенком (детьми);
- 3) формирование накопительной пенсии для женщин, перечисленных в пунктах 1 и 2 части 1 статьи 3 Федерального закона № 256;
- 4) приобретение товаров и услуг, предназначенных для социальной адаптации и интеграции в общество детей-инвалидов¹³¹;
- 5) получение ежемесячной выплаты в соответствии с Федеральным законом "О ежемесячных выплатах семьям, имеющим детей".

Также появились новые направления использования материнского капитала: на оплату детского сада, кружков и пр.

¹³⁰ Явкина Л.Ф., Игебаева Ф.А. К вопросу о демографической политике: задачи и перспективы. //Актуальные вопросы развития социально-экономических систем в современном обществе. Материалы Международной научно-практической конференции. – Саратов, Изд-во ЦПМ «Академия бизнеса», 2013. – С.125 – 126.

¹³¹ Шомина Е.С. Матери и дети/ Е. С. Шомина. – М.: РИЦ «Муниципальная власть», 2016. – 266 с.

Распоряжение средствами материнского (семейного) капитала может осуществляться лицами, получившими сертификат, одновременно по нескольким направлениям, установленным Федеральным законом № 256.

Правила подачи заявления о распоряжении, а также перечень документов, необходимых для реализации права распоряжения средствами материнского (семейного) капитала, устанавливаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти¹³².

Заявление о распоряжении может быть подано в любое время по истечении трех лет со дня рождения (усыновления) второго, третьего ребенка или последующих детей, за исключением случаев, предусмотренных частью 6.1 статьи 7 ФЗ-256.

В случае распоряжения в полном объеме средствами материнского (семейного) капитала лицами, получившими сертификат, территориальный орган Пенсионного фонда Российской Федерации в срок, указанный в части 4 статьи 6 Федерального закона № 256, уведомляет данных лиц о прекращении права на дополнительные меры государственной поддержки. Уведомление производится территориальным органом Пенсионного фонда Российской Федерации в форме, обеспечивающей возможность подтверждения факта уведомления¹³³.

Документом, подтверждающим право на дополнительные меры государственной поддержки в виде материнского капитала, согласно ст. 1 указанного закона является государственный сертификат на материнский (семейный) капитал (далее – сертификат на материнский капитал). Основная часть Одним из направлений, по которым лица,

¹³² Адзиев Х.Г. Семейная политика Российской Федерации// Социально-гуманитарные знания. 2016. №7. С.149-165

¹³³ Комплексная поддержка молодой семьи: учебное пособие (fb2) URL: <http://coollib.net/b/234284/read> (дата обращения: 09.02.2018).

получившие сертификат, могут распоряжаться средствами материнского (семейного) капитала в полном объеме либо по частям является улучшение жилищных условий.

Данное направление является наиболее часто используемым из предложенных законом. Программа материнского капитала за более чем десятилетний срок ее реализации помогла тысячам российских семей по всей стране улучшить свои жилищные условия путем:

- приобретения (строительство) жилого помещения, осуществляемого гражданами посредством совершения любых не противоречащих закону сделок и участия в обязательствах (включая участие в жилищных, жилищно-строительных и жилищных накопительных кооперативах);

- строительства, реконструкции объекта индивидуального жилищного строительства, осуществляемого гражданами без привлечения организации, осуществляющей строительство (реконструкцию) объекта индивидуального жилищного строительства, в том числе по договору строительного подряда¹³⁴.

Одним из условий получения гражданами государственного сертификата на материнский капитал является оформление жилых помещений, приобретаемых с использованием средств материнского капитала, в общую собственность лица, получившего сертификат, его супруга (супруги), детей (в том числе первого, второго, третьего ребенка и последующих детей) – такое условие оформляется в виде письменного обязательства лица, получающего сертификат, данное требование содержит в себе ст. 10 ФЗ «О материнском капитале».

Правовая природа вышеуказанных обязательств законодателем не раскрывается, что порождает собой ряд серьезных проблем, связанных с существующими на практике нарушениями

¹³⁴ Харламова М.Л. Соблюдение прав несовершеннолетних при направлении средств материнского (семейного) капитала на улучшение жилищных условий // Законность. 2013. № 6.

имущественных прав несовершеннолетних являющихся детьми лиц получающих сертификаты на материнский капитал.

Первая проблема. Семейное законодательство Российской Федерации, регулирующее имущественные несовершеннолетних, исходит из принципа раздельности имущества принадлежащего детям и их родителям. Так в силу положений п. 3 ст. 60 Семейного кодекса РФ¹³⁵, ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, родители не имеют права собственности на имущество ребенка. При получении сертификата на материнский капитал, родители закрепляют обязанность оформления жилых помещений, приобретаемых с использованием средств материнского капитала, в общую собственность лица, получившего сертификат, его супруга (супруги), а также детей путем своего письменного обязательства о совершении указанных действий¹³⁶.

В то же время, ответственность законных представителей несовершеннолетних, в случае неисполнения данного письменного обязательства, действующим законодательством Российской Федерации не предусмотрена. В случае неисполнения родителями данных обязательств, очевидно, что имущественные права детей оказываются нарушенными, так как несовершеннолетние не приобретают право собственности на жилые помещения, что влечет за собой уменьшение количественного объема их недвижимого имущества.

Вторая проблема – это отсутствие системы государственного контроля за исполнением родителями обязательств по оформлению жилых помещений, приобретаемых с использованием средств

¹³⁵ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 25.11.2017) // Российская газета. № 17, 27.01.1996.

¹³⁶ Харламова М.Л. Соблюдение прав несовершеннолетних при направлении средств материнского (семейного) капитала на улучшение жилищных условий // Законность. 2013. № 6.

материнского капитала, в общую собственность лица, получившего сертификат, его супруга (супруги), детей¹³⁷.

Действующим российским законодательством функции по контролю за исполнением родителями вышеуказанных обязательств не возложена ни на один из существующих органов государственной власти. Необходимо отметить, что ст. 159.2 Уголовного кодекса РФ, предусматривает ответственность лиц за мошеннические действия, т.е. хищение денежных средств или иного имущества при получении пособий, выплат, компенсаций, субсидий и иных социальных выплат, установленных законами и иными нормативными правовыми актами, путем представления заведомо ложных и (или) недостоверных сведений, а равно путем умолчания о фактах, влекущих прекращение указанных выплат (в данных случаях речь чаще всего идет об обналичивании средств материнского капитала), вместе с тем, в случае неисполнения родителями вышеуказанных письменных обязательств, говорить о наличии в их действиях признаков состава преступления, предусмотренного указанной нормой, было бы неверно, так как фактов хищения, обналичивания денежных средств, представления недостоверных сведений и т.п. не происходит.

В подобных ситуациях речь скорее идет о нарушении имущественных прав несовершеннолетних, восстановление которых необходимо осуществлять в рамках установления семейно-правовой либо гражданско-правовой ответственности недобросовестных законных представителей. Защита имущественных прав детей в вышеуказанных случаях, на государственном уровне отсутствует, так как органы государственной власти не наделены соответствующими полномочиями, хотя, в то же время, распоряжение имуществом принадлежащим несовершеннолетним на праве собственности

¹³⁷ Костылев В.М., Костылева Н.В. Закон о материнском капитале: три года спустя. Иронический комментарий // Нотариус. М.: Юрист, 2017. № 5.

возможно только при наличии предварительного разрешения органа опеки и попечительства (п. 2 ст. 37 Гражданского кодекса РФ), который, согласно ФЗ «О материнском капитале» не участвует в предоставлении гражданам дополнительных мер государственной поддержки семей, имеющих детей¹³⁸.

Третья проблема. Возникает при исполнении законными представителями несовершеннолетних обязательств по оформлению жилых помещений, приобретаемых с использованием средств материнского капитала, в общую собственность лица, получившего сертификат, его супруга (супруги), детей. В соответствии с п. 4 ст. 10 ФЗ «О материнском капитале», жилое помещение, приобретенное (построенное, реконструированное) с использованием средств (части средств) материнского (семейного) капитала, оформляется в общую собственность родителей, детей (в том числе первого, второго, третьего ребенка и последующих детей) с определением размера долей по соглашению. Несовершеннолетние не наделены законодателем полной дееспособностью, так как в силу возраста, не могут самостоятельно защищать свои права и интересы¹³⁹.

Каким образом, исходя из буквального толкования вышеуказанной правовой нормы, родители должны приходить к соглашению со своими детьми относительно размера долей каждого члена семьи в приобретаемом жилом помещении, законодателем не разъясняется. На практике нередко встречаются случаи, когда законные представители заключают со своими детьми соглашения о перераспределении долей (чаще всего удостоверенные нотариально), в целях исполнения своих письменных обязательств. В подобных ситуациях следует учитывать, что в рамках действующего

¹³⁸ Харламова М.Л. Соблюдение прав несовершеннолетних при направлении средств материнского (семейного) капитала на улучшение жилищных условий // Законность. 2013. № 6.

¹³⁹ Костылев В.М., Костылева Н.В. Закон о материнском капитале: три года спустя. Иронический комментарий // Нотариус. М.: Юрист, 2017. № 5.

гражданского законодательства любые сделки между родителями и детьми, за исключением передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование запрещены (п. 3 ст. 37 ГК РФ¹⁴⁰), таким образом, заключение подобных соглашений, являющихся сделками, по смыслу ст. 153 ГК РФ, влечет за собой их ничтожность, так как указанные сделки нарушают требования закона¹⁴¹.

Таким образом, представляется, что единственным разрешенным законом путем исполнения обязательств родителей является оформление в общую собственность детей жилых помещений путем передачи их несовершеннолетним по договору дарения.

Четвертая проблема. Заключается незапрещенном законодательными актами Российской Федерации несоразмерном распределении долей жилых помещений, приобретаемых с использованием средств материнского капитала. В практике встречаются случаи, когда родители, в целях исполнения своих письменных обязательств, оформляют детям в собственность малозначительные доли в приобретенных жилых помещениях (1/100, 1/1000, 1/10000 доли в праве собственности и т.д.). При таких обстоятельствах, в части исполнения письменных обязательств, с формальной точки зрения, нарушения закона родители не допускают, однако, действуют ли родители в интересах своих детей, а также, насколько улучшаются жилищные условия несовершеннолетних, вопрос является весьма дискуссионным¹⁴².

Решения обозначенных проблем видятся в следующем:

¹⁴⁰ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, N 32, ст. 3301.

¹⁴¹ Шинелева Л.Т. Социальное партнерство: состояние и перспективы развития./ Л. Т. Шинелева. – М.: Изд-во МГСУ «Союз», 2011. – 200 с.

¹⁴² Михайлов В.А. Материнский капитал на жилье – что не так? // Жилищное право. 2015. № 4.

– четкое законодательное закрепление ответственности законных представителей несовершеннолетних за неисполнение обязательств по оформлению жилых помещений, приобретаемых с использованием средств материнского капитала, в общую собственность лица, получившего сертификат, его супруга (супруги), а также детей;

– определение органа, в структуре органов государственной власти, обязанного осуществлять контроль за исполнением обязательств по оформлению жилых помещений, приобретаемых с использованием средств материнского капитала, в общую собственность лица, получившего сертификат, его супруга (супруги), а также детей¹⁴³;

– законодательное определение способа оформления жилых помещений, приобретаемых с использованием средств материнского капитала, в общую собственность лица, получившего сертификат, его супруга (супруги), а также детей, а также способа определения размера долей при улучшении жилищных условий граждан с использованием средств материнского (семейного) капитала.

Сторожук О.И.

К ВОПРОСУ О СОХРАНЕНИИ АВТОРСКИХ ПРАВ НА СЛУЖЕБНЫЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ В СИСТЕМЕ МВД РОССИИ

Служебные произведения и авторские права на них в системе МВД России, а также регулирование вопросов творческой деятельности заслуживают отдельного рассмотрения, потому что

¹⁴³ Третьякова М. Ф. Комментарий к Федеральному закону №256-ФЗ «О реализации дополнительных мер государственной поддержки семей, имеющих детей»// Пенсия. 2015.- №2. - С. 13-16.

статус сотрудника органов внутренних дел имеет как свои преимущества, так и значительные ограничения.

У каждого сотрудника органов внутренних дел есть четко прописанная должностная инструкция, в которой сформулированы права и обязанности служащего. Она может составляться как под конкретного человека, так и под конкретную должность. Должностная инструкция обычно не противоречит здравому смыслу и, скажем, дознавателя какого-либо отдела не могут обязать выполнять не свойственные ему функции, как то написание режиссерского сценария или озвучание учебного фильма. Но нередко служебная необходимость диктует свои условия, в этом случае вполне возможно, что рядовой сотрудник станет субъектом авторских прав. Тогда чтобы остаться правообладателем на тот интеллектуальный продукт, автором которого явился сотрудник ему следует заключить дополнительное соглашение или договор об оказании дополнительных услуг, где будет очевидно, что и за какое вознаграждение обязуется делать сотрудник. Так он официально становится субъектом авторских прав, как сценарист, режиссер, звукорежиссер, диктор и другие на служебное произведение.

Трудовое законодательство запрещает подобное совмещение некоторым категориям сотрудников. К ним до принятия закона о службе в органах внутренних дел причисляли и стражей порядка. Сейчас здесь в силу вступает 34 статья федерального закона от 30.11.11 г. №342-ФЗ (ред. от 03.04.2017) «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» о совмещении обязанностей на службе в органах внутренних дел. В ней говорится о том, что работа сотрудников органов внутренних дел по совмещению не допускается, за

исключением педагогической, научной и иной творческой деятельности¹⁴⁴. Причем ни этот закон, ни трудовой кодекс не запрещают, как внутреннее, так и внешнее совместительство (ст. 60.1 ТК РФ). Здесь мы рассматриваем внутреннее совместительство, то есть работу в Министерстве внутренних дел, в свободное от основных обязанностей время. Конечно, есть несколько «но». Такое совмещение не должно приводить к так называемому «возникновению конфликта интересов». Под этим понятием рассматриваться и учитываться могут множество факторов. Например, финансирование не может быть обеспечено исключительно за счет средств иностранных государств, международных и иностранных организаций, иностранных граждан и лиц без гражданства. Но одним из главных факторов, в результате которого в заключении договора могут отказать – государственная тайна. Министерство внутренних дел обладает особыми секретными сведениями, на которые не могут распространяться никакие авторские права, при этом, у сотрудника, как минимум, должен быть оформлен допуск к таким данным.

Таким образом, можно сделать вывод, что у сотрудника внутренних дел есть возможность сохранить права на свою интеллектуальную собственность, даже при создании служебных произведений.

Рабинов Х.Х.

**МЕХАНИЗМ ВОЗМЕЩЕНИЯ ВРЕДА, ПРИЧИНЕННОГО
НЕЗАКОННЫМИ ДЕЙСТВИЯМИ ОРГАНОВ ДОЗНАНИЯ,
ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ, ПРОКУРАТУРЫ И
СУДА**

¹⁴⁴ ФЗ от 12.02.15 г. №16-ФЗ, «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», ст. 34

В русском языке понятие ответственности появилось в первой половине XIX в. В толковом словаре В.И. Даля ответственность упоминается только вскользь и исключительно в контексте таких понятий, как «отвечанье» или «ответ»¹⁴⁵. И даже в начале XX века, работы по гражданскому праву, как правило, не содержали отдельных разделов об ответственности. Так, А.М. Гуляев гражданско-правовую ответственность отнес к разным правовым институтам (представительство, деликт)¹⁴⁶. В свою очередь Г.Ф. Шершеневич считал, что задаток и неустойка имеют двойное значение и выступают не только в качестве обеспечения обязательств, но и способами определения размера вознаграждения за отступление от обязательства.

Впервые раздел об ответственности в российском законодательстве появился в ГК РСФСР 1964 г.¹⁴⁷, в главе 19 «Ответственность за нарушение обязательств». Однако то, что в законодательном акте был выделен раздел об ответственности, вовсе не говорило о том, что данный институт существовал в качестве самостоятельного института. Даже в действующем сегодня Гражданском кодексе Российской Федерации¹⁴⁸ (далее ГК РФ) не дается определения ответственности, не приводится и четких признаков ответственности, что могло бы позволить однозначно ее идентифицировать и отделить от иных правовых средств.

Представляется, что ответственность является особым институтом гражданского права. Нормы об ответственности свое расположение находят не только в гл. 25 ГК РФ, но и в статьях 15, 16, 56, 127, 178, 179, 330, 331, 332, 333, 1175 ГК РФ и в некоторых других

¹⁴⁵ Даль В. Головный словарь живого великорусского языка. – М. 1955. – С. 717.

¹⁴⁶ Гуляев А.М. Русское гражданское право: Обзор действующего законодательства, кассационной практики Прав Сената и проекта Гражданского уложения. – СПб., 1913. – С. 215.

¹⁴⁷ Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (ред. от 26.11.2001) (документ тратил силу). // Ведомости ВС РСФСР. – 1964. – № 24. – Ст. 407.

¹⁴⁸ Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.

статьях. Также специальные нормы об ответственности свое закрепление находят не только в ГК РФ, но и в иных федеральных законах.

Несмотря на то что в доктрине признается значимость института ответственности в гражданском праве тем не менее единого понимания гражданско-правовой ответственности так и не сложено, что можно объяснить большим числом точек зрения на данный вопрос.

Некоторые ученые ответственность считают синонимом наказания¹⁴⁹. По нашему мнению, с такой точкой зрения нельзя согласиться, так как ответственность – это не всегда наказание, особенно в сфере гражданско-правовых отношений. Основной функцией гражданско-правовой ответственности является компенсационная функция, а наказание – это кара. Целью ответственности в гражданско-правовом смысле является восстановление первоначального состояния или компенсация нарушенных нематериальных благ.

М.Н. Малеина понимает гражданско-правовую ответственность, как санкцию, которая характеризуется неблагоприятными последствиями имущественного или неимущественного характера на стороне правонарушителя, что обеспечивается государственным принуждением и обеспечивается государственным принуждением сопровождаемым осуждением правонарушения и субъекта¹⁵⁰.

Встречается в науке и узкий подход к пониманию гражданско-правовой ответственности в соответствии, с которым ответственность понимается, как обязанность должника возместить кредитору

¹⁴⁹ Карачев А.В. Особенности ответственности государства за вред, причиненный незаконными действиями должностных лиц государственных органов. // Государственная власть и местное самоуправление. - 2010. - № 1. - С. 27-30.

¹⁵⁰ Гражданское право. Часть первая: Учебник. / Отв. Ред. В.П. Мозолин, А.И. Масляев. – М, 2003. – С. 660.

понесенные убытки и уплатить ему неустойку, предусмотренную законом или непосредственно договором¹⁵¹.

В таких подходах есть и недостатки, так как не всегда к ответственности привлекают правонарушителя. Например, ответственность владельца источника повышенной опасности или ответственность родителей за вред, который был причинен несовершеннолетним. Также следует сюда включить и ответственность государства. Действующие до 1964 г. нормы об ответственности в значительной степени ограничено позволяли со стороны государства возмещать причиненный вред, который имел место со стороны государственных служащих. Например, в силу ст. 407 ГК РСФСР 1922 г.¹⁵², государственный орган может отвечать исключительно в тех случаях, которые предусмотрены законом.

С принятием новой редакции ГК РСФСР 1964 г., появилась норма о том, что вред, который причиняется незаконно со стороны общественной организации или государственной организации и должностными лицами таких организаций при исполнении последними своих обязанностей по службе в части административного управления, подлежит возмещению исходя из общих оснований.

До принятия ГК РСФСР 1964 г., в науке сложилось два подхода к пониманию ответственности за ущерб, который причинен незаконными действиями органов государства. Так, в первом подходе его сторонники требовали унифицировать возмещение ущерба гражданину, независимо от сферы государственной деятельности¹⁵³.

¹⁵¹ Тархов В.А. Гражданское право. Курс. Общая часть. – Уфа. – 1998. – С. 210.

¹⁵² Постановление ВЦИК от 11.11.1922 «О введении в действие Гражданского кодекса Р.С.Ф.С.Р.» (вместе с «Гражданским кодексом Р.С.Ф.С.Р.»). // СУ РСФСР. – 1922. - № 71. – Ст. 904.

¹⁵³ Диков А.В. Цит. по: Латыпова Д.Ф. Гражданско-правовая ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами: актуальные аспекты теории и практики. // В книге: Актуальные проблемы совершенствования законодательства и правоприменения Материалы IV международной научно-практической конференции. Евразийский научно-исследовательский институт проблем права. - 2014. - С. 265-268.

Противники такого подхода отмечали необходимость сохранения дифференциации и предлагали принять закон, который регулировал бы отношения из неправомерного привлечения к ответственности¹⁵⁴.

До 1977 г., законодательство не содержало четких положений относительно ответственности за неправомерную деятельность государственных органов, и только лишь с принятием в 1977 г. Конституции СССР¹⁵⁵, была создана основа для удовлетворения требований граждан по возмещению ущерба.

Последним из важных актов периода СССР стали Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г.¹⁵⁶, в ст. 5 которого указали, на признание недействительным акта, изданного органом государственной власти и как следствие на возмещение убытков, которые были причинены таким актом. В частности, в п. 1 ст. 127 Основ вред, который был причинен гражданину или юридическому лицу незаконными действиями государственных органов и его должностными лицами подлежал возмещению на общих основаниях.

Сегодня, большая часть норм об ответственности за причинение вреда расположена в гл. 59 ГК РФ и имеются в других федеральных законах.

Проводя анализ норм статей 1069, 1070 ГК РФ в литературе отмечают, что ответственность за причиненный государственными органами или их должностными лицами вред, из казны РФ, является своего рода обязанностью государства возместить в полном объеме из казны РФ вред, который был причинен гражданину или юридическому лицу посредством действия или бездействия таких

¹⁵⁴ Там же.

¹⁵⁵ Закон СССР от 7 октября 1977 г. N 6367-IX «О порядке введения в действие Конституции (Основного Закона) СССР» (с изменениями и дополнениями) (документ утратил силу). // Свод законов СССР. – Т. 1. – С. 43.

¹⁵⁶ Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик (утв. ВС СССР 31.05.1991 N 2211-1) (ред. от 26.11.2001) (документ утратил силу). // Ведомости СНД и ВС СССР. – 1991. - № 26. – Ст. 733.

органов или должностных лиц в случае, когда последние исполняют свои властные полномочия¹⁵⁷.

Другие авторы считают, что под гражданско-правовой ответственностью необходимо понимать форму государственного принуждения, которая заключается в применении к нарушителю определенных законом санкций, путем наложения на последнего невыгодных имущественных обязательств, что в итоге направлено на восстановление нарушенного имущественного или неимущественного права потерпевшего¹⁵⁸.

По нашему мнению, такое определение нельзя признать удачным, так как в нем гражданско-правовая ответственность связывается исключительно с решением суда. А ведь виновное лицо может нести ответственность и добровольно, например, если это предусмотрено договором или норма об этом содержится в законе, то получается, что это уже не будет являться ответственностью.

Анализ статей 1069 и 1070, при их детальном рассмотрении, дает возможность сделать вывод, что гражданско-правовая ответственность органов государства и их должностных лиц является негативным последствием имущественного характера для РФ, что связано с противозаконными действиями или бездействием государственных органов или их должностных лиц, когда последние осуществляют предоставленные им полномочия от имени РФ, что, как следствие, приводит к нарушению субъективных прав граждан или юридических лиц.

Ответственность в соответствии со статьями 1069 и 1070 ГК РФ наступает при наличии определенных условий (оснований). В первую

¹⁵⁷ Бурлака И.В. К вопросу о возмещении ущерба, причиненного органами государственной исполнительной службы. // Журнал научных публикаций аспирантов и докторантов. - 2013. - № 11 (89). - С. 101-103.

¹⁵⁸ Фоноберов Л.В. Об ответственности Российской Федерации, субъектов Российской Федерации в деликтных обязательствах. // Проблемы экономики и юридической практики. - 2009. - № 4. - С. 170-173.

очередь должен быть установлен сам факт причинения вреда, затем следует установить, имеются или нет именно противоправные действия или бездействие со стороны органа государства или его должностного лица. Каждое из этих условий имеет свое, самостоятельное значение. В то же время только этих условий недостаточно, чтобы из казны был возмещен вред. Ответственность государства может наступать, если имеет место специальное условие, а именно субъектом незаконного действия или бездействия должен выступать исключительного государственного орган или его должностное лицо¹⁵⁹.

В юридической науке условием гражданско-правовой ответственности признают правонарушение или, как говорят в гражданском праве, «противоправное поведение». Под противоправным поведением Г.Ф. Шершеневич понимает действия или бездействия, которые не соответствуют закону, то есть запрещенность таких действий объективным правом¹⁶⁰. В то же время в своих трудах О.С. Иоффе говорит о других критериях, которые в понятие противоправности хотя и не входят, но должны пониматься во внимание в сочетании с правовыми нормами, в отношении которых было допущено нарушение¹⁶¹. Есть мнение, что противоправным следует признавать поведение лица, которым причиняется вред личности или имуществу¹⁶².

В то же время более правильной выглядит точка зрения, что противоправность необходимо отнести не к действию или бездействию, а к нарушению субъективного права. Дело в том, что, по

¹⁵⁹ Агапов П., Карабанова Е., Капинус О., Меркурьев В., Наумов А., Ображиев К., Павлинов А., Пикуров Н., Расторопов С., Решетников А. Актуальные проблемы уголовного права. – М, 2015. – С. 75.

¹⁶⁰ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). – М, 1995. – С. 392.

¹⁶¹ Иоффе О.С. Обязательственное право. – М, 1975. – С. 110.

¹⁶² Крюков А.Н. Ответственность публично-правовых образований за вред, причиненный изданием органами (должностными лицами) нормативных правовых актов, не соответствующих закону. // Экономическое правосудие в Уральском округе. - 2009. - № 4. - С. 114-128.

большому счету, суду все равно какие именно будь то действия или бездействия стали причиной того, что не были исполнены или были исполнены, но на ненадлежащем уровне обязательства. Не связывает наступление ответственности с действием или бездействием и закон, не указывая, какие именно действия или бездействия должны быть произведены. По общему правилу, закон интересуется только лишь факт того, что обязательство было нарушено, а не то, какие действия привели к данным нарушениям. Г.Ф. Шершеневич отмечал, что без нарушения субъективного права, само по себе правонарушение не является основанием возмещения вреда¹⁶³.

Таким образом, противоправность следует считать необходимым условием наступления гражданско-правовой ответственности.

Как правило, причинение вреда презюмируется тем, что его причинения является противоправным. В области деятельности государства имеет место обратная ситуация, когда любой акт государственного органа является законным. Государство на органы власти и их должностных лиц возлагает определенные полномочия и обязанности, исполнение которых в пределах полномочий правомерно. Это указывает на то, что для того, чтобы вред был возмещен, когда этот вред причиняет орган государства или должностное лицо такого органа, необходимо установить противоправность, то есть совершение незаконных действий или бездействия.

В соответствии со ст. 1070 ГК РФ под рассматриваемыми незаконными действиями необходимо понимать необоснованные и противоречащие закону: привлечение лица к уголовной ответственности, применение такой меры пресечения, как заключение под стражу или подписка о невыезде, или привлечение к

¹⁶³ Шершеневич Г.Ф. – Указ. соч. – С. 393.

административной ответственности в виде ареста, или административное приостановление деятельности юридического лица.

В то же время вред может быть причинен и правомерно, например, разрешается причинить вред, если эта мера является вынужденной при осуществлении деятельности оперативно-розыскными органами или лицами, которые оказывают содействие таким органам, если действия совершаются правомерно лицом, в соответствии со своим служебным или общественным долгом¹⁶⁴.

Еще одним условием гражданско-правовой ответственности выступает негативное последствие в имущественной или неимущественной сфере, то есть вреда. Вред делится на имущественный и неимущественный. Вред, который относится к имущественному называется ущербом, а денежное выражение ущерба называют убытками. Вред может быть физическим и моральным. Последний вред нельзя возместить, он может быть исключительно компенсирован, при этом одни и те же действия могут вызывать одновременно наступление двух видов вреда.

Обязательным условием ответственности является причинная связь непосредственно между нарушением и наступившим вредным последствием, так как лицо, которое допустило нарушение субъективного права, может нести ответственность только лишь за те последствия, которые были причинены этим нарушением.

В силу ст. 1070 ГК РФ гражданско-правовая ответственность органа государства или его должностного лица может иметь место, только если есть причинная связь между действием (бездействием) и последствием которое наступило.

¹⁶⁴ Шемелев К.С. Некоторые особенности противоправного поведения государственных органов и органов местного самоуправления, как условие возмещения вреда, причиненного публично-правовыми образованиями. // Материалы VIII международной научно-практической конференции. - 2016. - С. 117-133.

Для того чтобы наступила гражданско-правовая ответственность необходимым является еще одно условие, а именно вина причинителя вреда. В то же время статья 1070 ГК РФ содержит норму об обязанности возмещения вреда, которая возникает независимо от наличия вины, что является специальным составом в рассматриваемом виде ответственности.

Исходя из анализа ст. 1070 ГК РФ вина государственного органа представляет собой вину должностных лиц данного органа, которые причиняют вред при осуществлении властной деятельности. Если должностное лицо причиняет вред не при исполнении своих должностных обязанностей, то не будет и ответственности по ст. 1070 ГК РФ.

В статье 1070 ГК РФ предусмотрен четко ограниченный круг правонарушений в правоохранительной деятельности, независимо от вины должностного лица. Особенностью правонарушений, представленных в ст. 1070 ГК РФ выступает то обстоятельство, что вред причиняется из-за нарушения основного и конституционного права человека, как неприкосновенность личности.

В соответствии с п. 2 ст. 1070 ГК РФ, право получить в свой счет возмещение вреда, причиняемого как результат правосудия, возникает у человека и гражданина тогда, когда вина в действиях вина судьи была установлена по приговору суда, который вступил в свою законную силу. Однако следует отметить, что правосудие не исчерпывается исключительно деятельностью суда, а может выражаться в составляющей данной деятельности, а именно в деятельности, которая связана непосредственно с разрешением и рассмотрением в суде уголовного дела.

Объективное вменение может иметь место исключительно в рамках п. 1 ст. 1170 ГК РФ, однако, не стоит забывать и о том, что имеют место и внешние силы, которые могут находиться в прямой

зависимости от должника, а именно обстоятельства, возникающие случайно.

Представляется, что правовая природа ответственности органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда определяется двумя такими признаками:

- целевой признак, то есть направленность на решение компенсационно-восстановительной задачи, что связано с возмещением вреда;

- процедурный, то есть использование в рамках ответственности гражданско-правовых механизмов расчетов.

Сегодня в законодательстве установлен полный перечень условий, когда у государства возникает обязанность возместить вред, в частности:

- при причинении вреда гражданину либо юридическому лицу в результате действий или бездействия органа государства или местного самоуправления;

- при причинении вреда в отношении гражданина при его незаконном осуждении или противоправном привлечении гражданина к уголовной ответственности;

- при причинении гражданину либо юридическому лицу вреда в связи с противоправными деяниями публично-правовых органов, таких как: суд, прокуратура, органы следствия или дознания, если такой вред не привели к последствиям, поименованным в п. 1 ст. 1070 ГК РФ;

- в случае когда причиняется вред в отношении юридического лица или гражданина при отправлении правосудия.

Решая вопрос относительно юридической природы имущественной ответственности государства, следует принимать во внимание, что основания такой ответственности не являются однородными. Необходимым условием, чтобы возникла

ответственность государства, является факт незаконного осуществления властных полномочий органом государства и факт нарушения частной жизни гражданина.

В силу норм, которые имеют место в законодательстве, процедуры по возмещению вреда, причиненного гражданам, со стороны органа дознания, прокуратуры, суда или следствия, регламентированы уголовно-процессуальными нормами и нормами гражданского права, при этом первые нормы, как правило, носят отсылочный характер ко вторым нормам.

В гл. 18 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации¹⁶⁵ (далее УПК РФ) указывается, что право реабилитации – это право дающее возможность возместить имущественный вред, возместить моральный вред и восстановить гражданина в его пенсионных, трудовых или иных правах. Вред, причиняемый гражданину ввиду его уголовного преследования, должен быть возмещен государством полностью, при этом не имеет значения есть или нет в действиях или бездействии органа дознания, следствия, прокуратуры или суда вина.

В то же время законодательство устанавливает приоритет возмещения вреда частноправовыми средствами в случае, когда вред причиняется органами дознания, следствия, прокуратуры или суда. Е.А. Флейшиц отмечает, что норма об ответственности органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда носит специальный характер, так как общая норма о возмещении вреда, регулирует ответственность за нарушение гражданских обязанностей, а норма об ответственности должностных лиц указанных органов имеет иной характер, по мнению автора, в этом случае обязательство

¹⁶⁵ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 N 174-ФЗ (ред. от 31.12.2017). // Собрание законодательства РФ. – 2001. - № 52. – Ст. 4921.

возникает из административного правоотношения и требует поэтому, самостоятельного регулирования¹⁶⁶.

Представляется, что даже если обязательство и возникает из административных правоотношений, оно не должно регулироваться самостоятельно, речь может идти только о гражданско-правовом институте ответственности, который при этом осложнен публичным элементом, но подпадающим под нормы гражданского права.

Гражданско-правовая ответственность за причиняемый вред, в связи с противоправными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суда, проявляется в особенности возмещения вреда. С гражданско-правовой точки зрения, ответственность может иметь место при наличии вреда, вины, причинно-следственной связи, действий или бездействия. В то же время действие или бездействие ограничено случаями прямо, указанными в п. 1 ст. 1070 ГК РФ. Тем не менее законодатель не определил единого подхода в отношении вида производства, в рамках которого эту категорию дел необходимо рассматривать.

Помимо этого, в Определении Конституционного суда РФ от 04.12.2003 № 440-О¹⁶⁷, указано, что вред, возмещается в полном объеме со стороны государственной казны независимо от наличия вины причинителя вреда, в нашем случае должностного лица органа дознания, прокуратуры, следствия или суда, если вред был гражданину причинен не только из-за незаконного его привлечения к уголовной ответственности или применения в его отношении той или иной меры пресечения, но и если вред, был причинен вследствие противоправного наложения такого взыскания, как арест,

¹⁶⁶ Флейшиц Е.А. Цит. по: Яковлев А.В. Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконной деятельности органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры. // Мир юридической науки. - 2010. - № 3. - С. 64-69.

¹⁶⁷ Определение Конституционного Суда РФ от 04.12.2003 N 440-О «По жалобе гражданки Аликиной Татьяны Николаевны на нарушение ее конституционных прав пунктом 1 статьи 1070 Гражданского кодекса Российской Федерации». // Сборник законодательства РФ. – 2004. - № 7. – Ст. 596.

исправительные работы или если гражданин был противозаконно задержан в качестве подозреваемого лица.

В соответствии с Постановлением Конституционного суда РФ от 16.06.2009 № 9-П¹⁶⁸, п. 1 ст. 1070 ГК РФ и ч. 3 ст. 27.5 КоАП РФ в своей взаимосвязи признаны Конституционным судом РФ такими, которые не противоречат Конституции РФ, ввиду того, что эти положения дают возможность возместить вред, который причиняется посредством противоправного задержания сроком до 48 часов, в качестве меры, позволяющей обеспечить производство по делу об административном правонарушении, что в качестве наказания приводит к административному аресту независимо от вины публичного органа власти или его должностного лица.

Субъектами обязательств из причинения вреда являются органы дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суда, а также различные лица, осуществляющие свои полномочия при осуществлении уголовно-процессуальной деятельности, которые могут быть квалифицированы по трем категориям:

- фактические причинители вреда;
- управомоченный на возмещение вреда или потерпевший;
- лицо, на которое не может возлагаться ответственность за причинение вреда¹⁶⁹.

Фактическими причинителями вреда, в соответствии с нормами ст. 1070 ГК РФ являются должностные лица органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.

¹⁶⁸ Постановление Конституционного Суда РФ от 16.06.2009 N 9-П «По делу о проверке конституционности ряда положений статей 24.5, 27.1, 27.3, 27.5 и 30.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пункта 1 статьи 1070 и абзаца третьего статьи 1100 Гражданского кодекса Российской Федерации и статьи 60 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан М.Ю. Карелина, В.К. Рогожкина и М.В. Филандрова». // Собрание законодательства РФ. - № 27. – 2009. – Ст. 3382.

¹⁶⁹ Карачев А.В. Особенности ответственности государства за вред причиненный должностными лицами. // Государственная власть и местное самоуправление. - 2010. - № 1. - С. 27-30.

Термин «должностное лицо» не только в законодательстве, но и в литературе используется уже много лет, однако, в разных отраслях права, данный признак трактуется учитывая определенные особенности той или иной отрасли права. Так, в соответствии с примечанием к ст. 285 Уголовного кодекса Российской Федерации¹⁷⁰ (далее УК РФ), должностными признаются лица, которые временно или в силу специальных полномочий осуществляют свои функции в качестве представителей власти или исполняют организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, Вооруженных силах РФ, воинских формированиях РФ и пр.

Тем самым в уголовном праве акцент делается на таких признаках должностного лица, как объем властных полномочий и их характер.

Такие функции как функции представителя власти свойственны только должностному лицу. Законодатель отождествляет данные функции с распорядительными полномочиями, установив в примечании к ст. 318 УК РФ, что представителем власти является должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа и иные должностные лица, которые наделены законом распорядительными полномочиями по отношению к лицам, которые не находятся от него в служебной зависимости.

Некоторые сложности вызывает вопрос, относительно установления признаков должностного лица в тех случаях, когда идет речь о действиях или бездействии внештатного сотрудника, например, полиции. Представляется, что нельзя служебным признать такое действие, которое хотя и совершается в служебное время, но не входит в компетенцию органа внутренних дел. В данном случае

¹⁷⁰ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 31.12.2017). // Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 25. – Ст. 2954.

ответственность подлежит возложению непосредственно на причинителя вреда.

В то же время, хотя в данном случае государство и не выступает причинителем вреда, однако, оно несет юридическую ответственность. Непосредственный причинитель вреда – это в нашем случае дознаватель, следователь, прокурор, судья, у них всех есть властные полномочия, в связи, с чем они одновременно являются и представителями власти и должностными лицами. Особое значение в данном случае имеет то, что именно государство выступает в роли носителя суверенитета, реализует свою власть посредством уголовного преследования через специально созданные органы.

Закрепленный в Конституции РФ принцип ответственности государства, за действия, которые осуществляют его должностные лица и органы позволяет впоследствии гарантировать каждому гражданину восстановление его нарушенных прав, позволяет сделать вывод гражданину, что в его отношении со стороны власти имеет место уважение, что позволяет проводить совершенствование социального законодательства и развивать судебную практику по делам о возмещении вреда пострадавшим. Именно с этого момента государство в лице его органов становится подсудно, как и любое частное лицо, а обязанность по восстановлению правового статуса того или иного лица становится важной и главной задачей политики государства.

Статья 1070 ГК РФ отражает тот момент, что ответственность по возмещению вреда посредством норм гражданского права может быть возложена на субъекта РФ и на муниципальное образование

К управомоченным на возмещение вреда субъектам относятся гражданин (пострадавший) и впоследствии реабилитированный. В случае наступления смерти потерпевшего лица право на возмещение вреда переходит к его наследникам.

Как указал суд в одном из дел, в соответствии с п. 4 Положения о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда¹⁷¹ в ситуациях, когда наступает смерть гражданина, право данного гражданина получить возмещение причитающегося ему ущерба, предусмотренного пунктами 1, 3, 4, 5 ст. 2 Положения, в порядке, который установлен законом, переходит к его наследникам или к членам его семьи, если они относятся к кругу лиц, которые в соответствии с законом подпадают под обеспечение со стороны государства пенсией по потере кормильца. В то же время данное положение применяется во взаимосвязи с гл. 18 УПК РФ, что следует из Определения Конституционного суда РФ от 21.04.2005 № 242-О¹⁷². В то же время в соответствии с разъяснением, данным в п. 24 Постановления Пленума ВС РФ № 17¹⁷³, право требовать возместить имущественный вред, причиненный реабилитированному при его смерти имеют его наследники. Однако если речь идет о возмещении морального вреда, которое неразрывно связано с личностью реабилитированного, оно не входит в состав наследства, что указано в ст. 1112 ГК РФ¹⁷⁴.

¹⁷¹ Указ Президиума ВС СССР от 18.05.1981 «О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей» (утв. Законом СССР от 24.06.1981) (вместе с «Положением о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда») (действует в части не противоречащей гл. 18 УПК РФ). // Свод законов СССР. - № 21. - 1981. - Ст. 741.

¹⁷² Определение Конституционного Суда РФ от 21.04.2005 N 242-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Гуриновича Александра Александровича на нарушение его конституционных прав положениями частей первой и второй статьи 2 Указа Президиума Верховного Совета СССР "О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей". // Документ опубликован не был. СПС «Консультант плюс».

¹⁷³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.11.2011 N 17 (ред. от 02.04.2013) «О практике применения судами норм главы 18 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регламентирующих реабилитацию в уголовном судопроизводстве». // Бюллетень Верховного суда РФ. - № 1. - 2012.

¹⁷⁴ Апелляционное определение Ростовского областного суда от 24.10.2013 г. по делу № 33-13753/2013. // Архив Ростовского областного суда.

Таким образом, в случае смерти гражданину, со стороны государства может быть возмещен его наследникам исключительно имущественный вред, так как вред моральный является неотделимым от личности потерпевшего. Однако по нашему мнению такое положение является неверным. При причинении морального вреда, например, сыну, мать переживает его страдания ни чуть не меньше, нежели ее сын. То же можно сказать и в отношении переживания отца за своего сына и супруги за супруга и наоборот. Гражданин, проживая в семье, так или иначе, переносит свои страдания и на членов своей семьи, которые при этом могут испытывать то же чувство подавленности, несправедливости и разочарования, которые испытывает потерпевший. Ввиду этого, представляется целесообразным указать в ст. 1112 ГК РФ, что личные неимущественные права гражданина могут входить в наследство, в отношении лиц, проживающих непосредственно с гражданином в момент его смерти или в отношении матери, отца, сестер и братьев, бабушек и дедушек. Также в отношении данных лиц по наследству должно переходить право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Такое же положение необходимо закрепить и в ст. 136 УПК РФ, указав, что моральный вред в денежном выражении может быть заявлен не только потерпевшим, но и лицами, указанными в ст. 1112 ГК РФ, как имеющие право наследования личных неимущественных прав гражданина.

Имущественный вред может причиняться гражданину, в отношении которого совершались уголовно-процессуальные действия, а также гражданам, которые непосредственного отношения к уголовному делу не имеют и в отношении которого уголовного преследования не велось. Например, это может быть имущественный ущерб в виде неполученной заработной платы гражданином, из-за того, что неправомерно было арестовано имущество предприятия, в

том числе и денежные средства на счетах такой организации. Потерпевшей стороной может быть и само юридическое лицо в случае производства таких процессуальных действий, как изъятие, выемка, обыск, осмотр места происшествия. Арест имущества, а также работники такого предприятия.

В то же время следует детально проанализировать норму п. 1 ст. 1070 ГК РФ, где речь идет о том, что вред, причиняемый юридическому лицу, по норме данной статьи возмещается только в случае его незаконного привлечения к административной ответственности, такой, как приостановление деятельности юридического лица, во всех остальных указанных выше, случаях вред возмещается в соответствии с п. 2 ст. 1070 ГК РФ, то есть по нормам ст. 1069 ГК РФ, в силу которой ответственность наступает только лишь в том случае, если имеет место вина причинителя вреда, однако, такая вина презюмируется, то есть виновное лицо должно доказать, что в его действиях или бездействиях не содержится признаков вины.

В силу п. 1 ст. 1070 ГК РФ, вред, который был причинен тому или иному гражданина либо юридическому лицу должен быть возмещен полностью, при этом не имеет значения, есть или нет вина органа дознания, следствия, прокуратуры или суда. Однако это вовсе не говорит о том, что государству безразлично по чьей именно вине был причинен вред. Назначая на должности в государственные органы к лицам, желающим их занять должны предъявляться повышенные требования. Государство, возмещая вред, находится в невыгодном положении, так как ему приходится нести расходы, связанные с необходимостью восстановления прав потерпевшего, также государство теряет на налогах, которые мог бы платить потерпевший, если бы он не был незаконно привлечен к ответственности.

В то же время принимая на себя обязанность возместить вред, государство имеет право требовать от нарушителя отчет о его противоправном деянии. Ведь общество заинтересовано не только в том, чтобы потерпевший получил возмещение, но и в том, чтобы таких незаконных случаев, было как можно меньше, а по возможности не было и вовсе. В связи с этим необходимо предусмотреть обязанность государства по предъявлению требования в порядке регресса к виновным лицам.

Сегодня специальным законодательством такое положение не регламентировано. В то же время в ГК РФ есть ст. 1081 «Право регресса к лицу, причинившему вред». В соответствии с нормами п. 3 ст. 1081 ГК РФ Российской Федерации, субъект РФ или муниципальное образование вправе при причинении вреда судьей, обратиться к такому судье и заявить к нему регрессное требование, но только в том случае если вина судьи была установлена в приговоре суда, который впоследствии вступил в законную силу. Пункт 3.1 ст. 1081 ГК РФ содержит норму о том, что Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование возмещая вред на основаниях, которые предусмотрены статьями 1069 и 1070 ГК РФ, также вправе заявлять регрессное требование к лицу, ввиду его незаконных действий.

Однако странно, что в первом случае законодатель указывает, что регресс может заявляться только в том случае, если судья признан виновным по приговору суда, вступившему в законную силу, а в отношении должностных лиц, указанных в ст. 1070 ГК РФ такого положения нет, то есть неясно, кто именно должен признать их виновными, если государство, то в чьем лице, если субъект РФ, то также неясно, по каким основаниям следует заявить такое право регресса. Представляется целесообразным, дополнить п. 3.1 ст. 1081 ГК РФ положением, что такой регресс может быть заявлен, если

соответствующее должностное лицо органа государственной власти было признано виновным по приговору суда, который вступил в законную силу. В противном случае виновными могут признавать всех без исключения должностных лиц органов дознания, предварительного следствия и прокуратуры, независимо от наличия или отсутствия в их действиях или бездействиях, которые привели к необходимости возмещения вреда, вины.

В литературе по гражданскому праву отмечается, что регрессная ответственность должностных лиц, в случае их незаконных действий должна наступать в размере выплаченного возмещения, в случае если имел место умысел или такой размер может быть уменьшен в случае неосторожности. Что должен установить суд¹⁷⁵.

Также есть точка зрения, что пределы регрессной ответственности должны быть установлены в зависимости от характера неправомερных действий, формы вины и служебного положения¹⁷⁶. Однако по нашему мнению, такая процедура является слишком сложной, не ясно кто должен будет дифференцировать ответственность, по каким критериям ее необходимо дифференцировать. Если идти по этому пути, то следует посвятить отдельный научный труд именно данной проблематике.

Есть мнение, что установленный в законе порядок является несовершенным, так как сейчас очень много дел посвящено именно проблематике ответственности казны, в связи с неправомερными действиями должностных лиц. Кроме того, каждый раз финансовый орган должен обращаться в суд для установления вины должностных лиц, что затягивает процесс восстановления имущественных потерь

¹⁷⁵ Носкова Ю.Б. Актуальные вопросы возмещения вреда, причиненного незаконными действиями органов предварительного следствия. // Евразийский юридический журнал. - 2014. - № 8 (75). - С. 200-202.

¹⁷⁶ Королев И.И. Особенности возмещения (компенсации) вреда, причиненного незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. // Вестник гражданского процесса. - 2015. - № 6. - С. 170-190.

казны. Предлагается закрепить в законе положение, о возможности определения вины того или иного должностного лица в административном порядке для предъявления регрессного требования, в связи с чем есть предложение внести в ст. 1081 ГК РФ изменение положением, что установление вины должностного лица может иметь место и в административном порядке. Например, посредством проведения служебного расследования, по материалам которого и накладывать взыскание. По нашему мнению, такое положения может быть принято во внимание, но, с оговоркой, что лицо, в отношении которого было наложено регрессное взыскание в административном порядке, если данное лицо несогласно с таким взысканием, оно вправе обратиться в суд с требованием признать себя невиновным.

Относительно обстоятельств, которые исключают гражданско-правовую ответственность за вред, причиненный органами дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суда, в доктрине не было выработано единообразного понимания сути данной проблемы. Так, есть мнение, что к исключаяющим вину обстоятельствам данных лиц следует относить умышленные действия потерпевшего, грубую неосторожность, которая предшествовала возбуждению уголовного дела, аресту или осуждению¹⁷⁷.

Также отмечается, что право на возмещение вреда не должно возникать у потерпевшего, если он незаконными действиями воспрепятствовал тому, чтобы были выяснены обстоятельства дела, чем, собственно, поспособствовал возникновению, например, судебной ошибки¹⁷⁸. Есть мнение, что к таким обстоятельствам

¹⁷⁷ Иванов Д.А. Обеспечение права потерпевшего на возмещение вреда, причиненного преступлением, на этапе предварительного расследования и его окончания. // Адвокатская практика. - 2017. - № 2. - С. 37-43.

¹⁷⁸ Иванов Д.А. Актуальные вопросы теории и практики возмещения причиненного вреда. – М, 2018. – С. 54.

необходимо относить ложное самообвинение для того, чтобы быть привлеченным к уголовной ответственности.

Также указывается что под обстоятельствами, которые исключают возможность получить компенсацию вреда в связи с уголовным делом, необходимо понимать поведение, которое оказывает влияние на то, что гражданин, являясь невиновным в совершении того или иного преступления, подвергался ответственности и мерам процессуального принуждения, что и привело к определенным лишениям. Такое поведение лица называется процессуальной виной и выражается в таких признаках:

- в молчании обвиняемого во время проведения допроса с его участием или в умолчании фактов, которые при своевременном сообщении правоохранительным органам могли бы привести к исключению возможности привлечения лица к уголовной ответственности или применение в его отношении мер процессуального принуждения;

- в том, что обвиняемый не представляет в свою защиту оправдательных доказательств;

- в попытке скрываться от следствия или суда, что впоследствии суд может расценить как сокрытие от следствия и суда, в связи, с чем гражданин может быть задержан, кроме того, данное обстоятельство косвенно будет свидетельствовать о его виновности;

- в воспрепятствовании со стороны гражданина установлению истины по делу;

- в инсценировке преступления, в ложном самообвинении или обвинении иного лица, провокация и иные способы которые лицо использует, чтобы в дальнейшем после реабилитации получить материальную выгоду¹⁷⁹.

¹⁷⁹ Кузбагаров А.Н. – Указ. соч. – С. 36.

А.Н. Кузбагаров рассматривая самооговор как форму вины лица подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, который является обстоятельством, исключающим возможность получить возмещение реабилитированному, придерживается того мнения, что признание самооговора необходимо исключить из будущего закона, к которому есть ссылка в ст. 1070 ГК РФ, а действующий Указ Президиума ВС СССР 1981 г, и инструкция им утвержденная признать противоречащими действующему закону. Что, собственно и было сделано. Единственное, вышеуказанный Указ продолжает действовать в части, которая не противоречит ГК РФ.

Б.Т. Безлепкин анализируя обстоятельства, не дающие права на возмещение вреда применительно к деятельности судебно-следственных органов делает такие выводы:

- ни противоправность процессуальных действий, которыми гражданину причиняется вред имущественного или неимущественного характера, ни виновность того или иного должностного лица следственных и иных органов обязательным условием возмещения гражданско-правового вреда не может быть признано;

- общим признаком возмещения вреда, причиненного гражданину в уголовно-процессуальной деятельности судебных и следственных органов, является несправедливое обвинение, уголовное наказание или принудительные меры медицинского характера или меры принуждения;

- данная категория выражается в несоразмерности лишений и меры ответственности гражданина перед государством, что проявляется в таких обстоятельствах:

- невиновность в совершении преступления гражданина или несовершение общественно опасного деяния;

- виновность в порочащих гражданина преступлениях меньше, чем вменяется ему в вину;

- несоответствие назначаемого и полностью исполненного или частично исполненного наказания степени вины, если исполненное наказание не поглощается мерой его действительной ответственности;

- незаконность действий должностных лиц судебных и следственных органов, в том числе и прокуратуры, что привело к повреждению или уничтожению имущества при проведении тех или иных процессуальных действий в ходе сбора доказательств¹⁸⁰.

При наличии таких условий, что исключает право на возмещение вреда, в таких ситуациях обстоятельством, исключаяющим право на возмещение вреда может признаваться исключительно умышленная провокация лицом, которое понесло вред, а на условия возвращения конфискованного имущества или на восстановление чести невинного лица не может влиять и данное условие¹⁸¹.

Непосредственно правовая процедура по возмещению имущественного и морального вреда, причиняемого незаконными действиями органов дознания, следственных органов, органов прокуратуры или судебных органов, не имеет единообразных взглядов в науке.

Так, одни авторы считают, что очень часто порядок возмещения такого вреда носит административный или уголовно-процессуальный характер, что, как следствие, может привести к опасности не возмещения вреда в полном объеме. Указывается на то, что в данном случае следует применять судебную процедуру как установления вреда, так и его возмещения¹⁸².

¹⁸⁰ Савинский А.В. О юридической природе обстоятельств, исключаящих преступность деяния. // Известия высших учебных заведений. Правоведение. - 2015. - № 4 (321). - С. 124-136.

¹⁸¹ Павлов А.А. Обстоятельства исключаящие преступность деяний, совершаемых должностными лицами публично-правовых образований. // Молодой ученый. - 2016. - № 3 (107). - С. 699-703.

¹⁸² Ходусов А.А., Гарненко С.А. К вопросу об особенностях возмещения имущественного вреда, причиненного органами дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. // Безопасность бизнеса. - 2017. - № 3. - С. 30-36.

Если субъект частного права может самостоятельно определить размер компенсации и без суда, то орган, который выступает от имени казны Российской Федерации, этого сделать не может. Законным основанием, для того чтобы из казны были израсходованы те или иные средства является судебное решение, при этом в науке отмечается что принципиального значения не имеет в каком именно судопроизводстве это будет сделано. Суд, при вынесении решения о реабилитации гражданина, может считать свою миссию выполненной, что даст основание соответствующему суду выносить решение о возмещении вреда при рассмотрении гражданского дела. Важным фактором, который мог бы гарантировать восстановление нарушенного права гражданина может стать обязательное участие в таких делах прокурора и предоставление ему права подавать от имени гражданина соответствующий иск.

Позитивным шагом, по мнению В.В. Попова в упорядочивании рассматриваемой процедуры может стать принятие унифицированного правового акта, предметом которого был бы комплекс правоотношений, связанных с возмещением вреда, причиняемого противозаконными действиями органов дознания, органов следствия, органов прокуратуры и судебных органов. Проект Федерального закона «Об ответственности Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований по обязательствам, возникшим из их участия в гражданско-правовых отношениях», по его названию ориентирован только на ответственность публичных образований¹⁸³.

Другие авторы, рассматривая процедуру возмещения вреда, отмечают, что отношения по возмещению вреда, причиненного рассматриваемыми органами необходимо регулировать

¹⁸³ Носкова Ю.Б. Актуальные вопросы возмещения вреда, причиненного незаконными действиями органов предварительного следствия. // Евразийский юридический журнал. 2014. № 8 (75). С. 200-202.

соответствующим законом. Также предлагается создать дополнительные правовые гарантии лицам, которые оказывают содействие уголовному судопроизводству, посредством страхования данных субъектов как выгодоприобретателей, в соответствии со ст. 927 ГК РФ, но может осуществляться таким образом:

- в соответствии с п. 2 ст. 927 ГК РФ посредством заключения договоров страхования, когда органы дознания или предварительного следствия будут обязаны страховать таких лиц;

- путем заключения договора страхования гражданской ответственности;

- посредством обязательного государственного страхования¹⁸⁴.

По нашему мнению, следует поддержать данную точку зрения и ввести в отношении органов дознания, прокуратуры, следствия и суда обязательное государственное страхование по примеру страхования гражданско-правовой ответственности нотариусов.

Н.Р. Скобычкина рассматривая нормы статей 16, 1069, 1070 ГК РФ, гл. 18 УПК РФ, Указа Президиума ВС СССР от 18.05.1981 г., и утвержденное данным указом положение, по мнению автора, характеризуется различием юридической силе нормативно-правовых актов, универсальностью, так как массив нормативно-правовых актов по возмещению вреда включает в себя нормы гражданского, финансового, уголовно-процессуального и иных отраслей права¹⁸⁵.

Сегодня юридическая процедура возмещения вреда как морального, так и материального, причиненного со стороны следственных органов или органов суда и прокуратуры регулируется

¹⁸⁴ Амирбекова Г.Г. Проблемы возмещения морального вреда, причиненного незаконным уголовным преследованием. // В сборнике: Реализация конституционных принципов в современном законодательстве России сборник материалов V Всероссийской научно-практической конференции с международным участием. Дагестанский государственный университет народного хозяйства, Кафедра государственно-правовых дисциплин. - 2016. - С. 36-39.

¹⁸⁵ Скобычкина Н.Р. Возмещение вреда, причиненного федеральными государственными органами, а также их должностными лицами: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2007.

рассмотренными нами ранее Указом Президиума ВС РФ от 18.05.1981 года, и положением, принятым на его основании в той части, которая не противоречит гл. 18 УПК РФ. Ущерб, который причиняется физическому лицу в связи с противозаконным привлечением к уголовной ответственности, в результате его незаконного осуждения, или применения противозаконно тех или иных мер пресечения, указанных в законе, например, противозаконное заключение лица под стражу, или противозаконное административное взыскание, арест или исправительные работы, возмещается государством в полном объеме независимо от наличия вины в действиях должностных лиц рассматриваемых органов.

Не подлежит возмещению причиненный ущерб в том случае, если гражданин во время процедуры дознания, следствия или судебного разбирательства препятствовал установлению истины по делу.

Так, в одном из дел суд установил, что имел место самооговор со стороны истца, был провозглашен приговор, после чего истец был оправдан. Тем самым суд установил, что истец препятствовал установлению истины по делу и сам способствовал своими действиями тому, чтобы он был привлечен к уголовной ответственности. Тем самым суд отказал в удовлетворении требований о возмещении морального вреда¹⁸⁶.

Возмещению подлежит:

- заработная плата и иные трудовые средства, которых гражданин был лишен в результате уголовного преследования;
- пенсии и пособия, а также выплаты, которые приостановили в связи с незаконным привлечением к ответственности;

¹⁸⁶ Решение Ленинского районного суда от 18.04.2016 г. по делу № 2-7422/2015. // Архив Ленинского районного суда г. Перми.

- имущество, к которому относятся деньги, денежные вклады и проценты по ним, облигации, выигрыши и иные ценности, которые были конфискованы или обращены в доход государства судом или которые были изъяты органами дознания или предварительного следствия, а также имущество, на которое был наложен арест;

- штрафы, которые взыскивали во исполнение приговора суда, судебные издержки и иные суммы, которые гражданин был вынужден выплатить в связи с незаконными действиями;

- иные доходы, под которыми в соответствии с Постановлением Пленума ВС РФ № 17 следует понимать расходы, понесенные непосредственно в ходе уголовного преследования и расходы, понесенные для устранения последствий незаконного уголовного преследования, включая и затраты на возмещение расходов, которые связаны с рассмотрением вопросов реабилитации гражданина, восстановление здоровья и др.

Представляется необходимо указать в ст. 135 УПК РФ, полный и исчерпывающий перечень расходов, подлежащих возмещению, для исключения возможного субъективного толкования данной нормы, в этой части постановление Пленума ВС РФ № 17 также не дает определенности в данном вопросе, употребляя в 4 абзаце п. 5 словосочетание «и других», что не способствует единству понимания расходов, подлежащих возмещению.

В том случае если гражданин был освобожден от должности или работы в связи с его незаконным осуждением или в связи с незаконным отстранением его от должности ему должна быть предоставлена прежняя работа или должность, а при невозможности этого сделать, например, в случае ликвидации предприятия, сокращения должности или из-за иных причин, установленных законом, что препятствует восстановлению гражданина на работе или в должности, гражданину должна быть предоставлена другая,

равноценная работа или должность. Работа должна быть предоставлена не позже 1 месяца со дня его обращения, если такое обращение было заявлено в течение трех месяцев после оправдательного приговора или после вынесения постановления о прекращении в отношении гражданина уголовного дела в связи с отсутствием события преступления или состава преступления или за недоказанностью участия гражданина в совершении того или иного преступления.

По нашему мнению, в случае если гражданина невозможно восстановить на прежнем месте работы или в прежней должности, государство должно возместить ему заработную плату за все время незаконного осуждения или привлечения к уголовной ответственности и заработную плату за весь период вынужденного простоя, до того момента пока гражданин не найдет подходящую работу по соответствующей должности или специальности, что свое отражение должно найти в п. 5 Положения о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.

Также необходимо обратить внимание, что все время пребывания гражданина под стражей, во время отбывания наказания или все время, в течение которого гражданин не работал в связи с его отстранением от должности, подлежит зачету в общий трудовой стаж и в стаж работы по специальности. Также данное время подлежит включению в непрерывный стаж гражданина, если перерыв между вступлением в силу оправдательного приговора или постановления об освобождении от уголовно ответственности не превысило трех месяцев.

В том случае, если гражданин, которые противозаконно был осужден или противозаконно привлечен к уголовной ответственности, ко времени обращения за пенсией не работал или получал заработную

плату меньше, нежели до осуждения или привлечения к уголовной ответственности, то по заявлению гражданина пенсия ему назначается исходя из оклада по должности или работе, которую выполнял гражданин до привлечения к ответственности или по аналогичной должности или профессии на день вступления оправдательного приговора в силу или на день вступления в силу постановления о прекращении в отношении гражданина уголовного дела.

В п. 8 указанного выше Положения определяется, что администрация предприятия. Учреждения или организации обязаны вернуть гражданину ранее занимаемое им жилое помещение, а при невозможности его возврата предоставить ему вне очереди в том же населенном пункте другое помещение, равноценное учитывая действующие нормы жилой площади.

Представляется, что данная норма могла быть действенной исключительно в СССР, когда жилые помещения могли строить и выдавать предприятия. Сегодня, как правило, этого не происходит. Коммерческая организация если и предоставляет своему работнику жилье, то данное жилье покупается за счет организации или берется в аренду. Также неясно, почему сегодня администрация предприятия должна нести ответственность вместо государства и предоставлять гражданину такое жилье. По нашему мнению, не только данная норма, но и само рассматриваемое Положение является устаревшим настолько, что не отвечает реалиям сегодняшней жизни. Необходимо закрепить правило, что не администрация предприятия, а государств, в случае если у предприятия нет возможности предоставить гражданину то же жилое помещение, обязано приобрести за счет казны Российской Федерации не позднее трех месяцев со дня постановления соответствующего оправдательного приговора или вынесения соответствующего постановления о прекращении уголовного дела.

На органах дознания, органах следствия, суда и прокуратуры лежит обязанность по разъяснению гражданину порядка восстановления его нарушенных прав и возмещения ущерба, а также по просьбе гражданина обязаны в срок не менее одного месяца в письменном виде о своем решении по реабилитации гражданина поставить в известность трудовой коллектив или общественные организации по месту жительства гражданина.

Если сведения о гражданине в части его привлечения к уголовной ответственности, о возбуждении уголовного дела, наложении административного взыскания и пр., были опубликованы в средствах массовой информации, по заявлению гражданина или в случае его смерти по заявлению его родственников, органы дознания, предварительного следствия и суда обязаны опубликовать в СМИ информацию об опровержении.

Определить размер вреда надлежит суду не позднее 1 месяца с того дня как поступило требование о возмещении имущественного ущерба. Определяется размер ущерба постановлением суда. При этом все выплаты должны быть произведены с учетом уровня инфляции. Иск о возмещении морального вреда подается в суд в порядке гражданского судопроизводства.

В том случае если требование гражданина не было удовлетворено или гражданин не согласился с определенным судом размере ущерба, он вправе заявить иск в суд в порядке искового судопроизводства. По выбору истца такой иск может быть заявлен по месту его жительства или по месту нахождения ответчика, при этом в таких делах стороны освобождены от уплаты судебных расходов.

Отдельно следует обратить внимание на Постановление Пленума ВС РФ от 29.03.2016 № 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»¹⁸⁷, в соответствии с которым не исключается право потерпевших лиц заявить иск о присуждении ему компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение акта суда в разумный срок.

В качестве примера можно привести Определение Верховного суда РФ от 01.03.2011 г.¹⁸⁸ и от 12.04.2011 г.¹⁸⁹, где суды общей юрисдикции, исходя из принципов разумности и справедливости, признали в пользу гражданина его право получить компенсацию, за то, что были нарушены разумные сроки досудебного производства по делу.

¹⁸⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.03.2016 N 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». // Бюллетень Верховного Суда РФ. - № 5. – 2016.

¹⁸⁸ Определение Верховного Суда РФ от 01.03.2011 N 77-Г11-4. // Документ опубликован не был. СПС «Консультант плюс».

¹⁸⁹ Определение Верховного Суда РФ от 12.04.2011 N 16-Г11-15. // Документ опубликован не был. СПС «Консультант плюс».

ОБ АВТОРАХ:

Брехова С.С. – магистрант Московского финансово-юридического университета (МФЮА);

Гнатюк Т.В. – студентка юридического факультета института права и национальной безопасности РАНХиГС при Президенте РФ;

Ивлев Д.А. – студент юридического факультета института права и национальной безопасности РАНХиГС при Президенте РФ;

Иглин А.В. – доцент кафедры международного права юридического факультета института права и национальной безопасности РАНХиГС при Президенте РФ;

Кудимова А.М. – магистрант Московского финансово-юридического университета (МФЮА);

Носырева И.Г. – юрист, г. Оренбург;

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

Рабилов Х.Х. – магистрант Международного института экономики и права (МИЭП);

Сторожук О.И. – магистрант Московского финансово-юридического университета (МФЮА);

Шопхоева Е.Д. – студентка юридического факультета института права и национальной безопасности РАНХиГС при Президенте РФ.

