

НАУЧНО-ИНФОРМАЦИОННЫЙ ЖУРНАЛ

ВЕСТНИК

МЕЖДУНАРОДНОГО
ЮРИДИЧЕСКОГО
ИНСТИТУТА

Москва



ISSN 2412-1762

Основан в июле 2001 г.

Выходит 1 раз в 3 месяца

ВЕСТНИК

Международного

юридического института

Научно-информационный
журнал

№ 1-2 (78-79) 2022

УЧРЕДИТЕЛЬ И ИЗДАТЕЛЬ:

Международный юридический институт

РЕДКОЛЛЕГИЯ:

Жильцов Н.А., к.ю.н., к. пед. н., профессор, председатель
редколлегии

Чердаков О.И., д.ю.н., профессор, главный редактор

Буков В.А., к.ю.н., доцент

Пахолкин Д.А., к.полит.н.

Бит-Шабо И.В., д.ю.н., доцент

Ходусов А.А., к.ю.н., доцент

Липчанская М.А., д.ю.н., профессор

Глотов С.А., д.ю.н., профессор

Касич О.И., к.ю.н., адвокат

Столяров Д.А., к.ист.н.

Ростовщиков И.В., д.ю.н., профессор

Шишкина Е.А. д.соц.н., профессор, литературный редактор

Назарова К.С., выпускающий редактор

Адрес редакции:

127427, г. Москва,

ул. Кашёнкин луг, д. 4

Тел./факс: (495) 9358256

E-mail:

science@lawinst.ru

http://www.lawacademy.ru

Свидетельство о регистрации СМИ

ПИ № 77-16506 от 13 октября 2003 г.

© Международный юридический
институт, 2022

Все права защищены

Подписано к печати 22.07.2022

12,16 уч. изд. л.

Журнал выпускается в электронном

виде и публикуется на сайте института

http://lawacademy.ru/

В НОМЕРЕ

НАУКА И ПРАКТИКА

ГРАЖДАНСКОЕ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО / ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

- Ануфриев Иван Павлович,
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И ПРОБЛЕМЫ КУПЛИ-ПРОДАЖИ ДОЛИ В УСТАВНОМ КАПИТАЛЕ ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ..... 5
- Бунов Дмитрий Сергеевич,
СИСТЕМЫ КОРПОРАТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ В РОССИИ: ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ 13
- Восканян Ольга Владимировна,
ДЕЛОВАЯ РЕПУТАЦИЯ СУБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ЕЁ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА ОТ ДИФФАМАЦИИ..... 22
- Горбуля Александр Анатольевич,
ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПОСРЕДНИКОВ И МЕДИАТОРОВ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ 29
- Колачёв Владимир Александрович,
Белова Татьяна Викторовна,
АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ РЕАЛИЗАЦИИ ИМУЩЕСТВА ДОЛЖНИКА ПРИ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)..... 35
- Хромов Дмитрий Витальевич,
ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ, ВОЗНИКАЮЩИЕ ПРИ НАСЛЕДОВАНИИ ПО ЗАКОНУ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ..... 44

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО

- Михайлов Юрий Иванович,
МЕЖДУНАРОДНАЯ ЗАЩИТА ПРАВ БЕЖЕНЦЕВ: РЕГИОНАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ И РЕШЕНИЕ..... 51

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

- Иванова Елена Николаевна,
Бабчинский Кирилл Валентинович,
СОВРЕМЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ БОРЬБЫ С ОРГАНИЗОВАННОЙ ПРЕСТУПНОСТЬЮ..... 56

СЛОВО СТУДЕНТУ

Алаев Алексей Анатольевич, <i>АНАЛИЗ НОВЕЛЛ 2021 ГОДА В СЕМЕЙНОМ КОДЕКСЕ РФ С ПОЗИЦИИ ИНСТИТУТА ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ СЕМЕЙНЫМИ ПРАВАМИ</i>	63
Аликберов Кирилл Динарович, <i>ФИЛОСОФСКО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ АВТОРИТЕТА И ВЛИЯНИЯ ПРАВА В ОБЩЕСТВЕ И ГОСУДАРСТВЕ</i>	70
Бакиева София Рафиковна, <i>«VUCA-МИР» И МЕХАНИЗМЫ АКТИВИЗАЦИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СТУДЕНТОВ</i>	77
Бакиева София Рафиковна, <i>ИСПОЛЬЗОВАНИЕ СИСТЕМНОГО ПОДХОДА В ЮРИДИЧЕСКИХ ИССЛЕДОВАНИЯХ</i>	81
Бредихин Андрей Сергеевич, Кравцов Дмитрий Александрович, <i>О НЕКОТОРЫХ ПОДХОДАХ К ПОНИМАНИЮ ПРЕСТУПЛЕНИЙ КОРРУПЦИОННОЙ НАПРАВЛЕННОСТИ</i>	91
Медведев Денис Павлович, <i>НАРУШЕНИЯ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ ДОГОВОРОВ БАНКОВСКИХ УСЛУГ</i>	98
Медведев Денис Павлович, <i>РЕАЛИЗАЦИЯ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ ДОГОВОРОВ ЭНЕРГОСНАБЖЕНИЯ</i>	103
Полякова Марина Сергеевна, <i>ПРАКТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ ЗАКЛЮЧЕНИЯ И ИСПОЛНЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ КОНТРАКТОВ И ДОГОВОРОВ ПОСТАВКИ ТОВАРОВ ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ НУЖД</i>	109

НАУКА И ПРАКТИКА

ГРАЖДАНСКОЕ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО / ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

УДК 347

Ануфриев Иван Павлович,
магистрант Российского государственного
гуманитарного университета.

Anufriev Ivan Pavlovich,
Graduate student Russian state university for the humanities.
Ivan543221997@gmail.com

*Научный руководитель – Белова Татьяна Викторовна,
к.ю.н., зав. кафедрой предпринимательского права ЮФ ИЭУП
Российского государственного гуманитарного университета.
Supervisor – Belova Tatiana Victorovna,
Candidate of Law, Head Department of Business Law
of the Law Firm of IEUP Russian state university for the humanities.*

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И ПРОБЛЕМЫ КУПЛИ- ПРОДАЖИ ДОЛИ В УСТАВНОМ КАПИТАЛЕ ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ

Аннотация. В статье проведён анализ порядка купли-продажи доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, анализируются положения, которые возможно включить в устав общества относительно купли-продажи доли. Рассмотрены пробелы действующего законодательства при купле-продаже доли в уставном капитале общества и предложены рекомендации по возможному устранению правовых пробелов в отношении купли-продажи доли.

Ключевые слова: договор купли-продажи доли, уставный капитал, общество с ограниченной ответственностью, отчуждение доли, устав общества.

LEGAL REGULATION AND PROBLEMS OF PURCHASE AND SALE OF SHARES IN THE AUTHORIZED CAPITAL OF A LIMITED LIABILITY COMPANY

Annotation. The article analyzes the procedure for the sale and purchase of a share in the authorized capital of a limited liability company, analyzes the provisions that can be included in the company's charter

regarding the sale and purchase of a share. The gaps in the current legislation in the purchase and sale of a share in the authorized capital of a company are considered and recommendations for possible elimination of legal gaps in relation to the sale and purchase of a share are proposed.

Keywords: share purchase and sale agreement, authorized capital, Limited Liability Company, share alienation, company charter.

На данный момент общество с ограниченной ответственностью в РФ является самой распространённой организационно-правовой формой юридического лица. В Российской Федерации обществ с ограниченной ответственностью (далее – ООО) намного больше, чем других форм юридических лиц. Обуславливается это не только небольшим уставным капиталом (минимальный размер уставного капитала в ООО 10 тысяч рублей) и относительной простотой его открытия, но ещё и удобной моделью управления учредителями своим обществом. Учредители управляют своим обществом посредством обладания долей в его уставном капитале: чем больше доля, тем больше влияния на принятие корпоративных решений у участника. Поскольку обществ с ограниченной ответственностью много, не редки и сделки с долями в указанных обществах. Одной из самых распространённых сделок является купля-продажа доли в уставном капитале ООО. При этом купля-продажи доли в уставном капитале ООО регулируется не только общими нормами, закреплёнными в Гражданском кодексе РФ, но и специальными нормами, указанными в Федеральном законе от 08.02.1998 N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

В соответствии с Федеральным законом от 08.02.1998 N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», участники общества с ограниченной ответственностью имеют право осуществить отчуждение своей доли в уставном капитале общества, если это прямо не запрещено нормами устава этого юридического лица. Однако в законодательстве разделяют два случая купли-продажи доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью: в первом случае доля отчуждается одному или нескольким участникам данного общества; во втором случае доля отчуждается третьему лицу, то есть лицу, которое не является участником общества.

Рассмотрим первый случай отчуждения доли одному или нескольким участникам общества. В соответствии с вышеуказанным законом, участники вправе осуществить продажу своей доли любому другому участнику. При этом по общему правилу согласие других участников или самого общества в таком случае не требуется. Однако

устав общества может предусматривать запрет на продажу доли в уставном капитале либо порядок получения согласия других участников на куплю-продажу доли в уставном капитале общества.

Во втором же случае законом предусмотрен определённый порядок, связанный с преимущественным правом других участников на покупку доли или её части. ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» указывает, что у участников есть преимущественное право на покупку доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью по цене предложения третьему лицу или по отличной от цены предложения третьему лицу и заранее определённой уставом общества цене пропорционально размерам своих долей, если уставом общества не предусмотрен иной порядок осуществления преимущественного права покупки доли или части доли¹. Это означает, что для того, чтобы осуществить отчуждение доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью путём её продажи, сначала необходимо пройти определённый законом порядок для соблюдения преимущественного права на покупку доли других участников.

Этот порядок установлен п. 5 ст. 21 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», в котором указано положение, предусматривающее, что участник общества, который намерен продать свою долю третьему лицу, обязан в письменной форме известить о своём намерении остальных участников и общество. Как указывают авторы учебника «Корпоративное право», строго регламентированный в законодательстве порядок перехода доли участия или её части от участника общества с ограниченной ответственностью к третьим лицам, направленный на обеспечение стабильного состава участников, позволяет некоторым специалистам характеризовать общество с ограниченной ответственностью как некоторую «переходную форму» от объединения капиталов, где личный элемент не имеет никакого значения, к объединению лиц, основанному на фидуциарных сделках². При этом закон устанавливает, что извещение о намерении продать долю должно быть направлено через общество путём направления нотариально удостоверенной оферты, адресованной всем участникам общества. При

¹ П. 4 ст. 21 ФЗ от 08.02.1998 N 14-ФЗ (ред. от 02.07.2021) «Об обществах с ограниченной ответственностью» / СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

² Корпоративное право: учебник / Е.Г. Афанасьева, В.Ю. Бакшинская, Е.П. Губин и др.; отв. Ред. И.С. Шиткина. 2-е издание перераб. и доп. М: КНОРУС. 2015.

этом в указанной оферте должны быть указаны все условия продажи доли, в том числе, цена. Своим преимущественным правом на покупку доли другие участники могут воспользоваться в течение тридцати дней с момента получения оферты обществом, если уставом общества не предусмотрен больший срок. После истечения тридцати дней или получения письменного заявления об отказе от использования указанного преимущественного права участник может продать свою долю третьему лицу, но по цене не ниже предложенной в оферте другим участникам этого общества. При этом стоит отметить, что заявление об отказе от использования преимущественного права на покупку доли подлежит нотариальному заверению. Также необходимо понимать, что сам договор купли-продажи доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью подлежит нотариальному удостоверению.

В связи с вышеуказанным требованием возникает вопрос: как будет удостоверен договор купли-продажи доли в уставном капитале, если участник общества – иностранное юридическое лицо, а покупатель доли в обществе – также иностранная компания? Проблема заключается в том, что все иностранные документы подлежат нотариальному заверению за границей и апостилированию. Только после этих процедур они будут действовать на территории Российской Федерации. Но как трактовать требование по нотариальному заверению в соответствии с законодательством России, если эти документы уже были заверены иностранным нотариусом и апостилированы? А для того, чтобы российский нотариус удостоверил сделку, необходимо выдать доверенность с соответствующими полномочиями на осуществление указанной сделки, что может не только негативно сказаться на корпоративном контроле, но и существенно усложнить процедуру купли-продажи доли в уставном капитале общества.

Такие же проблемы возникают не только при купле-продаже доли в уставном капитале, но и, например, в случаях с принятием решений участниками общества, так как с недавних пор по общему правилу все решения участников подлежат нотариальному удостоверению. Однако в случаях с решениями участников законом предусмотрено, что устав общества может устанавливать иной порядок удостоверения решений участников общества, а также есть возможность принять решение об ином способе подтверждения принятия решений участников, отличающимся от нотариальной формы. На данный момент ответа на вопрос, подлежит ли нотариальному заверению договор купли-

продажи доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью между иностранными субъектами, нет. Мнения юристов разнятся: кто-то считает, что, согласно Гаагской конвенции 1961 года, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, документы, заверенные апостилем в одном из государств-участников Конвенции, должны приниматься в другом государстве-участнике Конвенции без каких-либо ограничений¹. Другие юристы рассуждают, что смысл законодателя заключается в том, что наш нотариус обязан засвидетельствовать волю лица, намеренного осуществить отчуждение доли и таким образом обезопасить от противоправного вмешательства в бизнес третьих лиц. Поскольку чёткого ответа на данный момент нет, то можно сделать вывод о том, что только практика поможет конкретно разобраться в указанных случаях.

Теперь рассмотрим, что может предусматривать устав, в случае купли-продажи доли:

1) запрет на продажу доли как в адрес участников этого общества, так и в адрес третьих лиц;

2) порядок получения согласия других участников; такое согласие может быть установлено, например, большинством голосов или единогласным решением; могут быть установлены другие соотношения голосов;

3) может быть установлен порядок использования преимущественного права, например, участники могут использовать преимущественное право на покупку доли в соотношении, пропорциональном их долям в этом обществе;

4) уставом может быть заранее определена цена при купле-продаже на долю в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью. При этом в уставе может быть установлена твёрдая цена на такое отчуждение доли, а может быть установлено условие, например, о том, что цена доли определяется как действительная стоимость доли, которая определяется по данным бухгалтерской отчётности общества за последний отчётный период; также уставом могут быть предусмотрены иные условия, определяющие цену доли.

Исходя из вышеперечисленного, можно сделать вывод, что по общим требованиям законодательства участник вправе продать свою долю любому другому участнику общества без каких-либо порядков

¹ Афанасьева Е.Г., Бакшинская В.Ю., Губин Е.П. и др.: Корпоративное право: учебник / отв. Ред. И.С. Шиткина. 2-е издание перераб. и доп. М: КНОРУС. 2015.

или согласий. Однако при намерении продать долю в уставном капитале третьему лицу существует специальный порядок, связанный с преимущественным правом на покупку доли другими участниками. Направлен этот порядок на сохранение состава участников общества. Как указывает Ломакин Д.В. в своём труде «Коммерческие корпорации как субъекты корпоративных правоотношений», с целью обеспечения стабильного состава участников ООО, где личностный фактор, хотя не так важен, как в хозяйственном товариществе, но всё-таки имеет существенное значение, законодатель наделяет участников общества преимущественным правом покупки доли¹.

Следует учитывать требование законодателя в отношении цены отчуждения доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью. Федеральным законом «Об обществах с ограниченной ответственностью» установлено, что цена доли в уставном капитале для третьих лиц должна быть не ниже предложенной в оферте, адресованной участникам общества при соблюдении порядка преимущественного права. Специальные условия об определении цены на продажу доли третьим лицам установлены для того, чтобы избежать ситуацию, в которой участник, намеренный продать долю третьему лицу, направляет оферту в адрес других участников с ценой, которая значительно выше реальной, а после получения отказа участников в покупке такой доли предлагает третьему лицу свою долю по цене ниже, чем было предложено участникам, таким образом «обойдя преимущественное право».

Несмотря на вышеуказанную норму по определению цены продажи доли третьим лицам, в законодательстве существует серьёзный пробел. А именно: существует возможность указать значительно завышенную цену в оферте с предложением покупки доли после получения отказа в приобретении доли по такой стоимости, продать долю третьему лицу, указав при этом в договоре именно ту стоимость, которую участник предлагал в оферте другим участникам, но фактически осуществить куплю-продажу по цене, ниже предложенной участникам. Таким образом, можно «обойти» преимущественное право других участников на покупку доли.

Анализируя судебную практику, можно сделать вывод, что такие случаи нередки. Причём судебные споры выигрывают стороны, которые и осуществили махинацию. Дело в том, что все формальные

¹ Ломакин Д.В. Коммерческие корпорации как субъекты корпоративных правоотношений: уч. пособие. М.: Статут. 2020.

нормы со стороны продавца доли совершены в соответствии с законом, а доказать, что цена фактически отличается от той, что указана в договоре практически невозможно. Более того, в абсолютном большинстве судебных решений судьи ссылаются на то, что уставом не определена цена, которую должен предложить участник общества остальным участникам. Таким образом, по сей день существует реальная проблема в законодательстве, решить которую возможно лишь императивной нормой законодательства по установлению цены на отчуждаемую долю. При этом установить твёрдый ценник на каждую долю в уставном капитале попросту невозможно, но вполне реально установить норму, при которой цена доли должны быть заранее указана в уставе при учреждении общества или, например, должна быть равна фактической стоимости доли.

Также следует учесть, что текущее законодательство оставляет пробел и возможность для того, чтобы обойти преимущественное право других участников на покупку доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, используя притворный договор дарения. Все дело в том, что порядок, связанный с преимущественным правом на покупку доли, установлен только при её купле-продаже, при дарении таких порядков и иных ограничений нет. Следует отметить, что уставом можно запретить дарение доли или предусмотреть порядок получения согласия, но всё же по общему правилу для дарения нет никаких ограничений.

Можно сделать вывод, что недобросовестный участник может осуществить фактически куплю-продажу доли, используя притворный договор дарения. В данном случае юридически будет оформлен договор дарения, но будет получено вознаграждение, а, как мы знаем, дарение – всегда безвозмездная сделка, из чего можно сделать вывод, что в данном случае дарение – притворная сделка, которая совершена для прикрытия сделки купли-продажи, обходя преимущественное право участников на покупку доли. Притворность такой сделки доказать в судебном порядке крайне сложно, так как, исходя из практики, предметом доказывания в данном случае будет как раз-таки возмездность притворного дарения. А доказать возмездность сделки, в которой ты не принимал участия, не имея никаких доказательств, почти невозможно, учитывая, что бремя доказывания лежит на истце.

Из вышеизложенного можно сделать вывод, что, если уставом не предусмотрен запрет или получение согласия на дарение, то участники смогут совершать притворные сделки дарения в обход преимущественного права на покупку доли другими участниками.

Такой пробел в законодательстве следует устранить, внося норму, при которой любое отчуждение доли в уставном капитале возможно лишь при согласии остальных участников общества. При этом, если участники единогласно желают установить иные нормы по отчуждению долей, то они должны иметь возможность установить соответствующие положения в уставе.

На данный момент можно сделать вывод, что законодатель сделал массу правильных положений в законе, которые должны благотворно повлиять на ведение бизнеса, используя организационно-правовую форму общества с ограниченной ответственностью, которая является самой популярной формой юридического лица в Российской Федерации на данный момент. Однако требуется дорабатывать законодательство, устранять пробелы, описанные в данной статье, с целью обеспечения сохранности корпоративного контроля, формирования благотворной, основанной на беспрекословном соблюдении закона среде для развития бизнеса в нашей великой стране.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (Заключена в г. Гааге 05.10.1961) (вступила в силу для России 31.05.1992) / Бюллетень международных договоров, N 6, 1993.

2. ФЗ от 08.02.1998 N 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (ред. от 02.07.2021) / СЗ РФ. 1998. № 7. Ст.785.

3. Афанасьева Е.Г., Бакшинская В.Ю., Губин Е.П. и др.: Корпоративное право: учебник / отв. Ред. И.С. Шиткина. 2-е издание перераб. и доп. М: КНОРУС. 2015.

4. Ломакин Д.В. Коммерческие корпорации как субъекты корпоративных правоотношений: учебное пособие. М.: Статут. 2020.

Бунов Дмитрий Сергеевич,
студент 3 курса магистратуры
Международного юридического института.
Bunov Dmitriy Sergeevich,
3rd year Master's student International Law Institute.

СИСТЕМЫ КОРПОРАТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ В РОССИИ: ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ

Аннотация. В статье говорится о корпоративном управлении как одном из видов социального управления в условиях современной России. Представлен анализ различных авторских позиций, раскрыта экономико-правовая сущность данного явления, показана разница в подходах экономистов и юристов в оценке содержания данного понятия.

Ключевые слова: система корпоративного управления, способ управления организацией, Кодекс корпоративного поведения, акционерное общество, совет директоров, акционеры.

CORPORATE GOVERNANCE SYSTEMS IN RUSSIA: CONCEPT AND ESSENCE

Annotation. The article talks about corporate governance as one of the types of social management in relation to the conditions of Russia. An analysis of various author's positions is presented, the economic and legal essence of this phenomenon is revealed, the difference in the approaches of economists and lawyers in assessing the content of this concept is shown.

Keywords: corporate governance system, how you manage your organization, Code of Corporate Conduct, joint-stock company, board of directors, shareholders.

После развала СССР в 1991 году в Российской Федерации обозначился курс на формирование рыночной экономики с соответствующими ей системами управления. Одной из них является корпоративное управление. Несмотря на то, что данная форма уже укоренилась в российских структурах, в научной литературе нет единого толкования данного понятия.

Так как дефиниция «корпоративное управление» в основном является категорией экономической и правовой, то различаются и подходы к её толкованию. Экономисты в контекст содержания понятия

вкладывают финансовые механизмы, следовательно, корпоративное управление в их варианте представляется «набором механизмов, используемых для поддержания адекватного баланса между правами акционеров и потребностями совета директоров и менеджмента в процессе управления компанией»¹. С юридической точки зрения, корпоративное управление рассматривается как система правовых регуляторов, обеспечивающая взаимодействие между органами корпорации, её участниками, а также третьими лицами, основанная на выработанных принципах и использующая собственные методы и механизмы воздействия, направленные на эффективное достижение целей, задач корпорации при соблюдении баланса интересов лиц².

В отличие от данного подхода существуют иные точки зрения. Так, например, М. Шмелёва полагает, что корпоративное управление представляет собой взаимодействие менеджмента и директоров компании, а в некоторых случаях и иных заинтересованных в её работе лиц³. Есть позиция авторов, считающих, что корпоративное управление – достаточно сложное явление, затрагивающее различные отношения внутри корпорации. Оно представляет собой урегулированный нормами законодательства способ управления организацией, обеспечивающий справедливое и равноправное распределение результатов хозяйственной деятельности между акционерами и другими заинтересованными субъектами⁴. С.А. Масютин убеждён, что корпоративное управление не следует отождествлять с управлением корпорацией, поскольку первое должно рассматриваться шире – как управление, характеризующееся высоким уровнем организованности и присущими ему особыми свойствами⁵.

Корпоративное управление, по утверждению Д.В. Исаева, является комплексным понятием и включает в себя несколько взаимосвязанных аспектов: нормативно-юридический (законодательство, стандарты, профессиональные кодексы), организационный (структуру компании и её органов управления, включая совет директоров, регламенты внешних и внутренних управленческих взаимодействий, подбор и

¹Ибрагимов Д. Т. Основные подходы к определению понятия «корпоративное управление» // Новый юридический вестник. 2018. № 5 (7). С. 10-13.

² Ибрагимов Д. Т. Там же.

³ Шмелёва М. Корпоративное управление: модели, система, управление рисками [Электронный ресурс] URL: <https://blog.iteam.ru/korporativnoe-...>

⁴ Корпоративное управление в России и его особенности [Электронный ресурс] URL: <https://hr-portal.ru/article/korporativnoe-upravlenie-v-rossii-...>

⁵ Масютин С. А. Корпоративное управление: опыт и проблемы. М.2003. С. 34.

расстановку управленческих кадров), информационный (информационно-логические модели, технологии сбора, обработки, хранения и предоставления управленческой информации), культурно-этический (корпоративные ценности, культуру, социальную роль бизнеса).¹ По мнению М.М. Фёдоровой и Н.С. Лаушкиной, главной целью корпоративного управления является достижение как устойчивости организации, так и обеспечение роста привлекательности российского бизнеса на основе согласованных действий различных заинтересованных субъектов. При этом субъектами корпоративного управления являются руководители, владельцы компании, работники, государственные органы, международные организации и прочие лица².

В этой связи авторский тандем считает, что корпоративное управление можно рассматривать в широком и узком смыслах. Так, в узком смысле это набор определённых правил и стимулов, которые побуждают менеджеров компании действовать в интересах собственников. А в широком смысле оно представляет собой деятельность различных структур (субъектов), направленную на обеспечение роста привлекательности фирмы и экономическую безопасность путём установления баланса интересов корпорации и внешнего мира³.

Определение понятия корпоративного управления содержится в Кодексе корпоративного поведения (управления). В частности, в Принципах корпоративного управления, принятых ОЭСР в мае 1999 года (в редакции 2004 года), под корпоративным управлением понимается внутреннее средство обеспечения деятельности корпораций и контроля над ними, включающее комплекс отношений между правлением (менеджментом, администрацией) компании, её советом директоров (наблюдательным советом), акционерами и другими заинтересованными лицами (Stakeholders). Корпоративное управление представляет собой структуру, используемую для определения целей компании и средств для достижения этих целей, а также осуществления контроля за этим процессом⁴.

¹ Исаев Д.В. Информационное обеспечение корпоративного управления и стратегического менеджмента. М. 2008. С. 16.

² Фёдорова М.М., Лаушкина Н.С. Корпоративное управление и этапы его становления в России// Политика, экономика и инновации. 2020. № 4 (33), С.6.

³ Фёдорова М.М., Лаушкина Н.С. Там же С.5.

⁴ Теоретические аспекты правового обеспечения российской модели корпоративного управления [Электронный ресурс] URL: https://studme.org/131970/pravo/teoreticheskie_aspekty_pravovogo_obespe...

В 2014 году Банк России разослал письмо, в котором рекомендовал Российский Кодекс корпоративного управления. В нём сформулировано понятие «корпоративное управление». Авторы считают, что понятие включает систему взаимоотношений между исполнительными органами акционерного общества, его советом директоров, акционерами и другими заинтересованными сторонами. Корпоративное управление является инструментом для определения целей общества и средств достижения этих целей, а также обеспечения эффективного контроля за деятельностью общества со стороны акционеров и других заинтересованных сторон¹.

Корпоративное управление – это специфическая модель управления, опирающаяся на наличие мотивации и стимула к развитию организации. В этой связи возникает вопрос о сущности и задачах данного вида управления. Мнение специалистов, исследующих данный вопрос, разделились. Одни считают, что сущность корпоративного управления состоит в реализации цикла корпоративного управления для достижения максимальной эффективности функционирования корпорации, которая является основным критерием корпоративного управления². Другие полагают, что сущностью системы корпоративного управления является процесс выстраивания и эффективного осуществления внутреннего контроля за деятельностью менеджеров компании от лица её владельцев (инвесторов), потому что именно благодаря средствам, предоставленным последними, компания осуществляет свою деятельность и создаёт поле для деятельности других заинтересованных групп³.

Мы считаем, что сущность корпоративного управления выражается в двух аспектах – юридическом и экономическом. В юридическом аспекте сущность корпоративного управления проявляется в обеспечении законности корпоративной власти, создании правовой базы для легитимной деятельности организации. Исходя из юридической сущности, можно выделить цели корпоративного управления, к которым можно отнести: создание правовых условий для формирования системы обеспечения

¹ Письмо Банка России от 10.04.2014 N 06-52/2463 «О Кодексе корпоративного управления» [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru/law/hotdocs/33172.html/>.

² Сущность корпоративного управления [Электронный ресурс] URL: <http://finance.neoficial.ru/corporate-pravo/191-4-sushchnost-korporativnogo...>

³ Шихвердиев А.П. Сущность и структура корпоративного управления [Электронный ресурс] URL: <http://koet.syktsu.ru/vestnik/2006/2006-1/1.htm>.

сохранности предоставленных акционерами средств и их эффективного использования; расчёт рисков, обеспечение инвестиционной привлекательности в долгосрочной перспективе; правовую оценку стоимости акций компании. В экономическом аспекте – соблюдение баланса интересов основных групп, то есть акционеров, совета директоров и топ-менеджеров, создания условий для развития потенциала организации и получения максимальной прибыли.

Можно согласиться с О.А. Макаровой, полагающей, что корпоративное управление является разновидностью социального управления, так как корпорация представляет собой определённую организованную социальную систему, то есть систему, в которой взаимодействуют индивиды, имеющие свои интересы и свои цели¹. Считаем, что основной задачей корпоративного управления является интеграция интересов участников экономических отношений – власти, акционеров, учредителей, менеджеров – в единую экономико-правовую модель. О. А. Макарова в своей докторской диссертации определила, что основная задача корпоративного управления как сферы постоянных и объективных конфликтов интересов – поддерживать баланс интересов акционеров и потребностей коллегиального органа и исполнительного органа (менеджмента) в процессе управления, а также поддерживать баланс ответственности между этими группами интересов: коллегиального органа перед акционерами, исполнительного органа (менеджмента) перед коллегиальным органом, наконец, корпорации перед обществом².

Наличие системы корпоративного управления способствует формированию модели, максимально обеспечивающей баланс интересов участников компании. В этой связи экономический компонент превалирует над юридическим. Именно поэтому стратегическая цель корпоративного управления связана с обеспечением финансовой устойчивости корпоративного сектора. В данном контексте логично смотреть концепт, определяющий базовые принципы корпоративного управления, сформулированный В.В. Фроловой, который сочетает принцип справедливости, принцип

¹ Макарова О.А. Правовое обеспечение корпоративного управления в акционерных обществах с участием государства. Дисс. докт. юрид. наук. Санкт-Петербург.2014. С.32.

²Макарова О.А. Там же.

ответственности, принцип прозрачности и принцип подотчётности¹. Сюда, по нашему мнению, можно интегрировать принципы и механизмы, позволяющие реализовать основную управленческую идею, представляющую возможность структурировать деятельность корпорации и надзирать за процессом исполнения управленческих решений.

Исследователи, занимающиеся экономическим блоком, считают, что наибольшее распространение в мире получили три модели корпоративного управления. Первая, континентальная (германская), выраженная в преобладающей роли банковской сферы в управлении акционерным обществом, позволяет соблюдать баланс интересов акционеров и менеджеров. Вторая, англо-американская, – с выраженным доминированием акционеров. В ней контроль и эффективность деятельности организации определяются посредством показателей фондового рынка. Данная модель создана под интересы акционеров. Третья модель, японская, основывается на принципах корпоративной сплочённости и жёсткой иерархии. Она позволяет жертвовать интересами мелких акционеров и сохранять интересы крупных. Модель даёт возможность осуществлять перекрёстное владение акциями между компаниями, которые являются партнёрами².

Существует модель семейного корпоративного управления. В научной литературе она ещё носит название модели семейного капитализма. В ней преобладают бизнес-группы, находящиеся под контролем какой-либо семьи. Как правило, к таким структурам относят фирмы, где более 10% акций принадлежит семье. Считается, что семейные бизнес-группы заинтересованы в создании креативных советов директоров, куда могут попасть не все члены семьи, а лишь лица, обладающие высокой профессиональной квалификацией в области управления.

Мы полагаем, что в современных условиях существуют иные модели, позволяющие решать многосложные экономико-правовые задачи. Они комбинированы и содержат элементы двух или трёх вышеназванных моделей. Например, Э.Ф. Сигафарова считает, что российская модель корпоративного управления, регламентированная ныне действующим российским акционерным законом, представляет

¹ Фролова В.В. Экономическая сущность корпоративного управления// Вестник Волжского университета им. В. Н. Татищева. 2011 [Электронный ресурс] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ekonomicheskaya-suschnost-korporativnogo-upravleniya>.

² Даргель М.В. Понятие и сущность корпоративного управления//Вестник магистратуры. 2018. № 5-1(80).

собой смешение англо-американской (аутсайдерской) и германской (инсайдерской) моделей управления и не в полной мере способствует установлению баланса различных интересов: крупных и мелких акционеров, менеджеров, а также иных заинтересованных лиц (наёмных работников, контрагентов, населения и пр.)¹. Суждение спорное, однако то, что данная модель позволяет реализовывать вариативность управления, свидетельствует о её актуальности.

В основу российской модели корпоративного управления положен принцип, выражающий равное отношение ко всем акционерам, подотчётность органов управления корпорации, открытость и прозрачность деятельности, ответственность. Это позволяет выстраивать понятную для всех членов корпорации перспективу и стимулирует их деятельность. Кузнецова Л.В. считает, что российская модель не попадает однозначно в одну из приведённых моделей. С англо-американской моделью её сближает то, что руководитель организации может являться членом её совета директоров, что не допускается в классической японо-германской модели, в которой функции управления и контроля чётко разделены. С другой стороны, двухуровневая система организации, применяемая одновременно с этим, позволяет говорить о своём «российском» пути развития модели корпоративного управления².

В отечественной научной литературе можно встретить множество теоретических подходов к описанию доктрин корпоративного управления, в частности, позицию Шиткина И.С., считавшего, что существует три доктрины, описывающие суть управления.

Первая – агентская теория. Исходя из её содержания, можно сделать вывод, что наёмные менеджеры компании выступают в качестве агентов по отношению к собственникам бизнеса (принципалам). У агентов и принципалов различные интересы, разное знание компании и отношение к риску. Цель принципалов – устойчивость бизнеса, минимизация издержек на управление, увеличение стоимости компании. Цель агентов – увеличение своего

¹ Сигафарова Э.Ф. Понятие и сущность корпоративного управления / Проблемы современной науки и образования [Электронный ресурс] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-i-suschnost-korporativnogo-...>

² Кузнецова Л.В. Модели современного корпоративного управления // Российское предпринимательство. 2012. №15(213). С. 69.

материального вознаграждения, сохранение должности, повышение репутации (Авторы – А. Берле, Д. Минз)¹.

Вторая – менеджерская теория. В её основу положено суждение о том, что ключевыми параметрами управления корпорацией выступают гибкость и контролируемость (управляемость). Молодые организации гибки и подвижны, но слабо контролируемы. С ростом компании контролируемость растёт, а гибкость уменьшается (Автор – И. Адизес)².

Третья – теория социальной ответственности. Ключевой посылкой является установка на то, что компания должна соблюдать такую политику, принимать такие решения и следовать таким линиям поведения, которые являются наиболее желательными, с точки зрения целей и ценностей общества (Автор – Г. Боуэн)³.

Подводя итог, можно констатировать, что система корпоративного управления представляет одно из направлений социального управления, имеет свою специфику, отражающую цели и задачи заинтересованных лиц, к которым можно отнести акционеров, совет директоров и других субъектов, направлена на обеспечение финансовой устойчивости корпоративного сектора.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Шмелёва М. Корпоративное управление: модели, система, управление рисками [Электронный ресурс] URL: <https://blog.iteam.ru/korporativnoe-upravlenie-modeli-sistema-...>

2. Шихвердиев А.П. Сущность и структура корпоративного управления [Электронный ресурс] URL: <http://koet.syksu.ru/vestnik/2006/2006-1/1.htm>

3. Шиткина И.С. Корпоративное право в таблицах и схемах [Электронный ресурс] URL: <https://docs.cntd.ru/document/420360...>

4. Фролова В.В. Экономическая сущность корпоративного управления // Вестник Волжского университета им. В. Н. Татищева. 2011 [Электронный ресурс] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ekonomicheskaya-suschnost...>

5. Даргель М.В. Понятие и сущность корпоративного управления // Вестник магистратуры. 2018. № 5-1(80).

¹ Шиткина И.С. Корпоративное право в таблицах и схемах [Электронный ресурс] URL: <https://docs.cntd.ru/document/420360251>.

² Шиткина И.С. Там же.

³ Шиткина И.С. Там же.

6. Фёдорова М.М., Лаушкина Н.С. Корпоративное управление и этапы его становления в России // Политика, экономика и инновации. 2020. № 4 (33).

7. Теоретические аспекты правового обеспечения российской модели корпоративного управления [Электронный ресурс] URL: https://studme.org/131970/pravo/teoreticheskie_aspekty_pravovogo_...

8. Сущность корпоративного управления [Электронный ресурс] URL: <http://finance.neoficial.ru/corporate-pravo/191-4-sushchn...>

9. Сигафарова Э.Ф. Понятие и сущность корпоративного управления // Проблемы современной науки и образования [Электронный ресурс] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ponyat...>

10. Письмо Банка России от 10.04.2014 N 06-52/2463 «О Кодексе корпоративного управления» [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru/law/hotdocs/33172.html/>

11. Масютин С. А. Корпоративное управление: опыт и проблемы. М. 2003.

12. Макарова О.А. Правовое обеспечение корпоративного управления в акционерных обществах с участием государства. Дисс. Докт. юрид. наук. Санкт-Петербург. 2014 [Электронный ресурс] URL: https://disser.spbu.ru/disser2/322/disser/Makarova_oa_dissertacija.pdf

13. Кузнецова Л.В. Модели современного корпоративного управления // Российское предпринимательство. 2012. №15(213).

14. Корпоративное управление в России и его особенности [Электронный ресурс] URL: <https://hr-portal.ru/article/korporativnoe-upravlenie-v-rossii-i-ego-osobennosti...>

15. Исаев Д.В. Информационное обеспечение корпоративного управления и стратегического менеджмента. М. 2008.

16. Ибрагимова Д. Т. Основные подходы к определению понятия «корпоративное управление» // Новый юридический вестник. 2018. № 5 (7).

Восканян Ольга Владимировна,
старший преподаватель Астраханского филиала
Международного юридического института.

Olga V. Voskanyan,
senior lecturer of the Astrakhan branch International Law Institute.

ДЕЛОВАЯ РЕПУТАЦИЯ СУБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ЕЁ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА ОТ ДИФФАМАЦИИ

Аннотация. Понятие «деловая репутация» законодательно впервые было упомянуто в ФЗ «О банках и банковской деятельности» в 1990 г. С тех пор детального разбора сущности деловой репутации, как и уточняющего правоприменительного определения, выработано не было. Но существует стойкое понимание того, что деловая репутация нуждается в правовой защите наравне с материальными благами, в первую очередь, защите от диффамации, которая представляет собой правонарушение в виде распространения не соответствующих действительности сведений, порочащих деловую честь, достоинство и репутацию субъектов права. Существующие в данной области правовые коллизии не позволяют в полной мере осуществлять защиту деловой репутации.

Ключевые слова: нематериальны блага, репутация, деловая репутация, диффамация, защита, моральный вред, репутационный вред, юридическое лицо.

BUSINESS REPUTATION OF SUBJECTS OF CIVIL LAW AND ITS CIVIL PROTECTION FROM DEFAMATION

Annotation. The concept of "business reputation" was first mentioned by law in the Federal Law "On Banks and Banking Activities" in 1990. Since then, a detailed analysis of the essence of business reputation, as well as a clarifying law enforcement definition has not been developed. But there is a firm understanding that business reputation needs legal protection on a par with material benefits. First of all, protection against defamation, which is an offense in the form of the dissemination of false information discrediting the business honor, dignity and business reputation of legal entities. And the existing legal conflicts in this area do not allow for the full protection of business reputation.

Keywords: intangible benefits, reputation, business reputation, defamation, protection, moral harm, reputational harm, legal entity.

Благонравное отражение в глазах окружающих любого субъекта права, особенно лица, принимающего активное участие в гражданском обороте, имеет существенное значение в современных реалиях. В связи с этим в правовом поле особого внимания заслуживает деловая репутация субъектов права, которая статьёй 150 отнесена к нематериальным благам. Справедливости ради необходимо отметить, что легальное закрепление данного понятия отсутствует и раскрытие данной категории выведено за рамки официальных документов.

Понятие «деловая репутация» появилось в законодательстве РФ относительно недавно и связано это, в основном, с изменением социально-экономической ситуации в стране. Исследователи проблемы защиты чести и достоинства ещё до появления в законодательстве исследуемого термина упоминали в своих работах понятие «репутация». Но единого понимания выработано не было. Для некоторых авторов понятие «репутация» служило вспомогательным при определении чести в контексте осознания человеком своей моральной репутации. Другие приравнивали репутацию как оценку обществом к чести человека¹. В.И. Даль раскрывал понятие «репутация» следующим образом: слава человека, добрая или дурная, как и чем кто славится, общее мнение о ком-то². Однако ст. 152 ГК содержит положение не просто о репутации, а о защите деловой репутации.

На самом деле деловая репутация, хотя и признаётся в научной литературе частным случаем репутации в целом, нуждается в более подробном разборе. Само понятие деловой репутации включает в себя, во-первых, репутацию профессиональную – авторитет гражданина или юридического лица в профессиональной среде; во-вторых, служебную репутацию как разновидность деловой, применяющуюся при оценке профессиональных качеств государственных служащих, сотрудников организаций различных форм собственности. Далее – репутация в бизнес-сообществе, которая характерна для субъектов предпринимательской деятельности, кооперирующая оценку управленческих способностей как предпринимателя, так и юридического лица в целом (местонахождение организации, внедрение новых технологий).

¹ Белявский А.В., Придворов Н.А. Защита чести и достоинства гражданина: гражданско-правовые средства. Минск. 1976.

² Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка. Т. 4. С. 93.

Законодательство в ст. 152 ГК определяет также деловую репутацию гражданина. Уточнение статуса гражданина (гражданин-предприниматель или обычный гражданин) отсутствует, что создаёт неопределённость субъектного состава лиц, которые могут воспользоваться правом защиты деловой репутации. Научная литература изобилует различными мнениями по этому вопросу. А.В. Беспалов указывает, что деловой репутацией могут обладать только лица, осуществляющие социально значимую деятельность¹. Е.В. Михалевич определяет деловую репутацию как деловые и профессиональные качества в сфере предпринимательской и иной профессиональной деятельности, отражающиеся в общественной оценке, причём автор признаёт наличие деловой репутации за гражданами (в том числе, общественными и политическими деятелями), юридическими лицами (как коммерческими, так и некоммерческими организациями), государственными и муниципальными органами².

Вышеописанные мнения свидетельствуют о том, что законодатель неудачно включил понятие деловой репутации в нормативно-правовые акты. Думается, что замена деловой репутации на «обобщённую» репутацию позволит полноценно использовать законодательство в соответствии с заложенным в данное понятие смыслом. Неопровержимая значимость деловой репутации для субъектов гражданского права требует особой законодательной регламентации и правовой защиты.

Диффамация – общепринятый юридический термин, обозначающий правонарушение в виде распространения не соответствующих действительности фактических сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию. Этот термин не закреплён в российских правовых актах, в них содержится так называемый аналог – «распространение не соответствующих действительности порочащих сведений»³. Однако Постановление Пленума Верховного суда указывает на необходимость рассматривать

¹ Беспалов А.В. Честь, достоинство и деловая репутация как объекты гражданских прав: Дис. ... к.ю.н. Краснодар. 2004. С. 100.

² Михалевич Е.В. Деловая репутация: субъекты гражданских правоотношений, имеющие право на её защиту // Юрист. 2012. № 4. С. 34–41.

³ Потапенко С.В. Проблемы судебной защиты от диффамации в СМИ: Автореф. дис. ... д.ю.н. Краснодар. 2002. С.8.; Свинцова М.В. Сведения, порочащие честь, достоинство и деловую репутацию граждан и юридических лиц//Судья. 2014. № 4. С.29.

правовые позиции Европейского Суда, «имея при этом в виду, что используемое Европейским Судом по правам человека в его постановлениях понятие диффамации тождественно понятию распространения не соответствующих действительности порочащих сведений, содержащемуся в статье 152 Гражданского кодекса Российской Федерации».

В российском законодательстве ответственность гражданско-правовой направленности за распространение сведений, не соответствующих действительности, была закреплена относительно недавно. В теории гражданского права выделяются признаки правонарушения, подпадающего под диффамацию: распространение информации о конкретном лице; порочащий характер распространённых сведений; несоответствие распространённой информации действительности; распространение сообщений о фактах (отличных от субъективной оценки); отсутствие оснований освобождения распространителя от ответственности.

Сведения (информация) признаются порочащими деловую репутацию физического или юридического лица в том случае, если они: 1) имеют порочащий характер; 2) не соответствуют действительности; 3) получили распространение. Названные элементы могут быть использованы только в совокупности, и только их единство позволяет сделать вывод о том, что они являются порочащими деловую репутацию конкретного лица. Следовательно, достоверные отрицательные и негативные сведения о профессиональной деятельности не могут стать сведениями, порочащими деловую репутацию субъекта и наоборот, недостоверные сведения не рассматриваются в качестве порочащих, если носят благоприятный характер. Разъяснение ВС РФ о единстве использования всех сведений было принято судебным сообществом максимально одобрительно с точки зрения ускорения разбирательства дела, но имело негативный эффект в разрезе реализации процессуальных гарантий справедливого судебного разбирательства. А именно: суды достаточно часто прекращали производство по делу при отсутствии хотя бы одного обстоятельства.

Важно подчеркнуть, что п. 9 Постановления ВС РФ № 3, исходя из предписаний ст. 152 ГК РФ, распределяет бремя доказывания по делам данной категории следующим образом: истец обязан доказать, во-первых, факт распространения сведений лицом, к которому предъявлен иск, а во-вторых, порочащий его деловую репутацию характер этих сведений; ответчик, с учётом существующей презумпции

несоответствия распространённых сведений действительности, должен доказать обратное – соответствие действительности этих сведений, что исключит возможность удовлетворения в отношении него иска о защите деловой репутации.

Юридическое лицо представляет собой образование, искусственно созданное для участия в гражданском обороте. И деловая репутация такого лица – это целый комплекс оценок, которым могут воспользоваться иные участники гражданских правоотношений. Так, например, в соответствии со статьёй 1027 ГК РФ по договору коммерческой концессии, правообладатель обязуется предоставить за вознаграждение право использования своей деловой репутации в предпринимательской деятельности пользователя. Именно этот факт демонстрирует такую особенность деловой репутации юридического лица, как передаваемость, тогда как деловая репутация гражданина является неотчуждаемой.

Репутация юридического лица также, как и репутация граждан, нуждается в защите и, в случае распространения порочащих сведений, субъекты нарушенного права помимо опровержения могут требовать возмещения убытков по ст. 15 ГК. Если для гражданина ст. 152 ГК РФ допускает возможность наряду с возмещением убытков требовать и компенсации морального вреда, то для юридических лиц современный ГК РФ чётко закрепляет недопустимость распространения на юридических лиц положений о компенсации морального вреда в случае причинения ущерба их деловой репутации.

В судебной арбитражной практике не так давно возник аналог морального вреда – репутационный вред, исчисление которого вызывает немало трудностей. Следует отметить, что отдалённые последствия причинения репутационного вреда в виде оттока клиентов, значительных финансовых потерь будут иметь материальное выражение. Однако ближайшие последствия, выразившиеся в утрате доверия контрагентов и потребителей, в формировании в обществе негативного отношения к юридическому лицу, позволяют сделать вывод о нематериальности репутационного вреда. В качестве доказательства о нематериальной природе рассматриваемого вреда можно указать невыполнимость расчёта точной суммы убытков и обременительное доказывание причинно-следственной связи между действиями ответчика и наступившими последствиями.

Необходимо отметить, что действующее гражданское законодательство не содержит понятия «репутационный вред», а в теории гражданского права существуют различные варианты данного

понятия. Так, например, одни учёные (С.В. Голубева и Т.В. Магонова) говорят о вреде деловой репутации¹, другие (И.В. Афанасьева и Д.А. Белова) апеллируют термином «моральный вред, причинённый юридическому лицу»². В сложившейся ситуации представляется необходимым установить на законодательном уровне правило о компенсации репутационного вреда, причинённого юридическому лицу умалением его деловой репутации, которое содержало бы критерии определения размера компенсации. Вместе с тем следует отметить, что невозможно определить чёткие границы размера компенсации при рассмотрении данной категории дел, поскольку специфика вреда такова, что в каждой конкретной ситуации необходима индивидуальная оценка степени и характера наступивших неблагоприятных последствий.

При изучении теоретических аспектов, а также материалов судебной практики к критериям определения размера компенсации репутационного вреда можно отнести:

- характер причинённого вреда (то есть направленность действий ответчика на формирование в общественном сознании негативного мнения по поводу деятельности юридического лица);

- способ и степень распространения порочащих сведений (необходимо учитывать тираж издания, если порочащие сведения распространены в печатном издании, или посещаемость сайта, если сведения распространены в сети «Интернет» и т. п.);

- степень вины лица, распространившего сведения. Этот критерий является наиболее противоречивым, но необходимым в использовании с оговорками на форму вины лица, распространившего информацию, ведь действия причинителя вреда не всегда являются умышленными, а вина в форме неосторожности также должна подлежать оценке, поскольку каждый обязан нести ответственность за ту информацию, которую он размещает на сайте в сети «Интернет», в газетной статье или иным способом;

- требования разумности и справедливости.

В заключение хотелось бы отметить, что в настоящее время признание за юридическими лицами права на защиту своей деловой

¹ Магонова Т. В., Голубева С. В. Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о защите деловой репутации // Высший Арбитражный Суд Российской Федерации: официальный сайт [Электронный ресурс] URL: http://www.arbitr.ru/_upimg

² Афанасьева И. В., Белова Д. А. Компенсация морального вреда юридическому лицу // Юрист. 2002. № 8. С. 32.

репутации не вызывает сомнений. Однако из-за недостаточного законодательного регулирования юридические лица не могут в полном объёме реализовать свое право.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Афанасьева И. В., Белова Д. А. Компенсация морального вреда юридическому лицу // Юрист. 2002. № 8.
2. Белявский А.В., Придворов Н.А. Защита чести и достоинства гражданина: гражданско-правовые средства. Минск. 1976.
3. Беспалов А.В. Честь, достоинство и деловая репутация как объекты гражданских прав: Дис. ... к.ю.н. Краснодар. 2004.
4. Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка. Т. 4.
5. Михалевич Е.В. Деловая репутация: субъекты гражданских правоотношений, имеющие право на ее защиту // Юрист. 2012. № 4.
6. Потапенко С. В. Проблемы судебной защиты от диффамации в СМИ: Автореф. дис. ... д.ю.н. Краснодар. 2002.
7. Свинцова М.В. Сведения, порочащие честь, достоинство и деловую репутацию граждан и юридических лиц // Судья. 2014. № 4.
8. Защита деловой репутации в случаях её диффамации или неправомерного использования (в сфере коммерческих отношений). Науч.-практ. пособие / Под общ. ред. д.ю.н. М.А. Рожковой. М.: Статут. 2015.

Горбуля Александр Анатольевич,
студент 3 курса магистратуры
Международного юридического института.
Gorbulya Alexander Anatolyevich,
3rd year Master's student International Law Institute.

ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПОСРЕДНИКОВ И МЕДИАТОРОВ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Аннотация. В статье высказана авторская позиция по вопросу правового регулирования деятельности посредников и медиаторов в современной России и перспективах развития названных институтов. Сделан анализ работ, в которых в различных аспектах затрагивалась данная проблема. Названы причины, сдерживающие активное внедрение системы медиации.

Ключевые слова: посредники и медиаторы, правосудие, правовое регулирование конфликтов, медиативные соглашения, судебная система.

LEGAL ASPECTS OF THE ACTIVITIES OF MEDIATORS AND MEDIATORS IN MODERN RUSSIA

Abstract. The article expresses the author's position on the issue of legal regulation of the activities of intermediaries and mediators in modern Russia and the prospects for the development of these institutions. An analysis of works in which this problem was touched upon in various aspects is made. The reasons that hinder the active implementation of the mediation system are named.

Key words: mediators and mediators, justice, conflict management, mediation agreements, judicial system.

Институты досудебного разрешения споров в отечественной практике начали формироваться в результате реформ российского правосудия, с одной стороны, и в свете развития глобальной системы внесудебного разрешения коммерческих споров, с другой. Нормативно-правовое регулирование осуществлялось посредством создания соответствующих правовых регламентов. В частности, в статье 138.4 Арбитражного процессуального кодекса РФ говорилось, что стороны вправе урегулировать спор путём применения процедуры медиации в порядке, установленном настоящим Кодексом и

федеральным законом. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 22 июня 2021 г. №18 «О некоторых вопросах досудебного урегулирования споров, рассматриваемых в порядке гражданского и арбитражного судопроизводства» уточнялось, что медиация становится обязательным досудебным урегулированием спора в случае, если стороны заключили соглашение о применении процедуры медиации и в течение оговорённого для её проведения срока обязались не обращаться в суд или заменили предусмотренную федеральным законом процедуру досудебного урегулирования спора на медиацию при условии, что соответствующий федеральный закон позволяет изменить порядок такого урегулирования договором (например, часть 5 статьи 4 АПК РФ)¹.

Становление институтов посредников и медиации в России свидетельствует об интеграции части отечественной досудебной практики в сложившуюся систему управления конфликтами с использованием новейших технологий примирительных процедур. Это подтверждается Федеральным законом «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» от 27.07.2010 № 193-ФЗ, Федеральным законом «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в РФ» от 29.12.2015 № 382-ФЗ.

Правовое регулирование конфликтов основывается на эффективном наборе средств, способов и механизмов. Традиционно российские граждане в силу сложившегося менталитета тяготеют к судебному разрешению правовых споров, так как гарантом успеха выступает государственная судебная система, опирающаяся на законодательство и принудительное исполнение судебных решений. Результат судебных споров сводится к установлению виновной стороны и соответствующих компенсаций, в то же время на достижение данного результата тратится значительное количество времени, средств и нервов спорящих сторон.

В отличие от судебного способа урегулирования конфликтов система медиации основывается на иных, не всегда понятных конфликтующим сторонам принципах. Она также опирается на нормы права, однако вместо привычного в судебном процессе выявления виновной стороны медиаторы не занимаются поиском доказательств вины одной из сторон.

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.06.2021 N 18 «О некоторых вопросах досудебного урегулирования споров, рассматриваемых в порядке гражданского и арбитражного судопроизводства» [Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_388236/...

Можно констатировать, что в последнее десятилетие обозначенная тема рассматривалась исследователями в различных ракурсах. Отдельные вопросы деятельности институтов посредничества и медиации описывались в российской учебной и методической литературе, научных статьях и монографических работах. Вопросам общего характера развития медиации посвящались работы Ю.А. Артемьева, А.Ф. Воронова, А.А. Демичева, Е.П. Ермакова, О.В. Исаенкова, Н.М. Коршунова и других. Правовые технологии посредничества раскрывали С. Роббинз, Ф. Хансейкер, С.Н. Миронова, Ю.Р. Шайхутдинова, Е.Ю. Черкашина. Критике медиации была адресована работа Л.А. Рябиченко: автор назвала медиативную деятельность одной из ювенальных технологий, а Н.А. Никитина сформулировала понятие «ювенальная технология».

Отдельные работы посвящались технологиям онлайн-урегулирования споров. Среди авторов, пишущих на эту тему, можно назвать М.А. Авдыева, Н.И. Гайдаенко-Шер, П. Кортеса, Е.П. Русакова, М. Тайлера, А.С. Хищенко, И.М. Чупахина и других. Историко-правовые исследования развития системы разрешения споров в советский период проводили А.Я. Кодинцев, А.И. Климентьев, Н.П. Маюров, В.А. Фомин. В большинстве случаев названные авторы рассматривали в качестве альтернативных структур товарищеские и общественные суды, активно функционировавшие в 50-80-е годы XX века. Е.И. Филиппов даже пытался доказать существование общественно-товарищеского судопроизводства как самостоятельного структурного подразделения в системе процессуального права, а В.А. Васильев предлагал возродить товарищеские суды или аналогичные представительные органы работников на современных предприятиях.

Значительное количество публикаций в последние годы было посвящено оценкам деятельности отдельных институтов альтернативного разрешения споров. Так, О.С. Тихонова высказывала мысль о недостаточном использовании потенциала альтернативных способов разрешения споров и конфликтов отечественными предпринимателями. Скептический взгляд на перспективу развития медиации высказывали Д.Л. Давыденко, М.Н. Кузьмина. Я.В. Трофимов поставил под сомнение возможность развития альтернативных способов разрешения споров в Российской Федерации.

Противоположные точки зрения отстаивали П.А. Астахов, Т.Ю. Базаров, И.А. Бородин, В.П. Гончарова, Л.М. Карнозова. Суть их суждений сводилась к утверждениям о том, что медиация – это

возможность восстановления способности людей понимать друг друга и договариваться. Р.Р. Максудов попытался смоделировать цели и задачи восстановительной медиации. О перспективах и оценках развития системы альтернативного разбирательства и деятельности её отдельных институтов писали В.И. Бенова, А.А. Брыжинский, Е.А. Виноградова, М.Л. Гальперин, Ю.И. Скуратов, Е.А. Суханов, Э.Л. Сюкияйнен, С.В. Никулюкин и другие.

Несмотря на значительное количество диссертационных исследований, монографий и статей, интерес к деятельности посредников и медиаторов в современной России не угасает. По нашему мнению, это связано с неоднозначным отношением россиян к данным институтам. Необходимо констатировать, что в 2020 году в профессиональной судейской среде были созданы институты примирителей. Для этого Пленум Верховного суда своим Постановлением от 28.01.2020 №1 утвердил список примирителей. Ими стали лучшие судьи, пребывающие в отставке и прошедшие отбор по опыту, стажу работы и специализации. В каждом субъекте Российской Федерации было утверждено несколько судебных примирителей. Это сделано для того, чтобы стороны, обратившиеся к примирительной процедуре, могли выбрать кандидатуру, но если они не смогут определить, то суд сам предложит её. Кандидатуру утвердят только при взаимном согласии сторон¹.

Совет судей и Верховный суд России инициативно предложил увеличить количество примирителей, которых в 2021 году было в России всего 328 человек², и наделить суд правом направлять стороны к судебному примирителю в ходе судебного производства. В рамках такой встречи примиритель должен разъяснить сторонам преимущества судебного урегулирования спора и помочь договориться³.

Ещё одним подтверждением актуальности деятельности медиаторов стало наделение нотариусов полномочиями удостоверять медиативные соглашения. Для этого предусмотрено включение в

¹ Лошкарёв А.В., Мараховский И.В. Обзор изменений в процедуре медиации в России //Международный журнал гуманитарных и естественных наук. 2021. №6-8 (57). С.189.

² Локотецкая М. Россиян отправят решать семейные споры и дела о защите прав потребителей к медиаторам [Электронный ресурс] URL: <https://www.bfm.ru/news/487456>.

³ Законова В. Совет судей РФ предлагает реформировать примирительные процедуры [Электронный ресурс] URL: <https://legal.report/sovetsudej-rf-predlagaet-reformirovat-dosudebnyj-...>

«Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» новой ст. 591 «Удостоверение медиативного соглашения». Какие последствия этого положения следует ожидать? Прежде всего, как известно, нотариальное удостоверение сделок подтверждает возникновение субъективных прав. Оно облегчает заинтересованной стороне доказывание своего права, поскольку содержание сделки, время и место её совершения, намерения субъекта сделки и другие обстоятельства, официально зафиксированные нотариусом, презюмируются как очевидные и достоверные¹. Данный шаг свидетельствует о подъёме престижа институтов медиации, так как в случае нотариального заверения медиативные соглашения приобретают силу исполнительного документа, а в случае его неисполнения возникает юридическая возможность передачи судебному приставу. Это касается соглашений, связанных с обязательствами по уплате денег, имущества и иных соглашений.

Необходимо констатировать, что в 2022 году в Москве в рамках реализации Федерального Закона №197-ФЗ от 26.07.2019 г. «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»² был создан Федеральный Центр Медиации. Активная разъяснительная работа по популяризации медиации ведётся в регионах. Так, например, на площадке Нижегородского областного суда 27 мая 2022 года состоялось заседание регионального научно-практического круглого стола «Судебная медиация в России: опыт, проблемы, перспективы». Мероприятие посвящалось созданию условий для эффективной реализации и развития в Нижегородском регионе процесса урегулирования споров с участием третьей стороны (медиации). Судам общей юрисдикции было рекомендовано разместить на официальных интернет-сайтах информацию о преимуществах примирительных процедур. Создана группа пилотных судов для апробации примирительных процедур и формирования методического опыта с его последующим распространением среди судов общей юрисдикции Нижегородской области. Координировать работу предложено Нижегородскому областному суду.

Особую роль в пропаганде медиации играют общественные организации и непосредственно Ассоциация юристов России, которая

¹ Законова В. Там же.

² В России создан Федеральный Центр Медиации [Электронный ресурс] URL: <https://rg.ru/2022/02/10/v-rossii-sozdan-federalnyj-centr-mediacii.html>.

22 декабря 2021 года провела заседание Комиссия АЮР по медиации. Она подвела итоги работы и определила приоритетные направления деятельности на 2022 год.

Подводя итог, можно сделать вывод о том, что пессимистические прогнозы о бесперспективности развития институтов посредников и медиации не сбылись. Данные структуры медленно, но системно развиваются, находят поддержку в высших эшелонах судебной системы и общественности не только в столице, но и в регионах.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 30.12.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.01.2022) [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru/document/...>

2. ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» от 27.07.2010 N 193-ФЗ (последняя редакция) [Электронный ресурс] <http://www.consultant.ru/...>

3. ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» от 29.12.2015 N 382-ФЗ (ред. от 27.12.2018) [Электронный ресурс] <https://fzrf.su/zakon/ob-arbitrazh...>

4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.06.2021 N 18 «О некоторых вопросах досудебного урегулирования споров, рассматриваемых в порядке гражданского и арбитражного судопроизводства» [Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_388236/34d0fc3...

5. Лошкарёв А.В., Мараховский И.В. Обзор изменений в процедуре медиации в России//Международный журнал гуманитарных и естественных наук. 2021. № 6-8 (57).

6. Локотецкая М. Россиян отправят решать семейные споры и дела о защите прав потребителей к медиаторам [Электронный ресурс] URL: <https://www.bfm.ru/news/487456>.

7. Законова В. Совет судей РФ предлагает реформировать примирительные процедуры [Электронный ресурс] URL: <https://legal.report/sovjet-sudej-rf-predlagaet-reformirovat-dosudebnyj-...>

8. В России создан Федеральный Центр Медиации [Электронный ресурс] URL: <https://rg.ru/2022/02/10/v-rossii-sozd-...>

Колачёв Владимир Александрович,
магистрант 2 курса юридического факультета ИЭУП
Российского государственного гуманитарного университета
sesh777@yandex.ru

Kolachev Vladimir Aleksandrovich,
2nd year Master's student of the Faculty of Law of IEML Russian
State University for the Humanities

Белова Татьяна Викторовна,
кандидат юридических наук, доцент, зав. кафедрой
предпринимательского права ЮФ ИЭУП.
tanik1796@rambler.ru

Belova Tatiana Viktorovna
Cand. of Sci. (Law), associate professor
Head of the Department of Business Law of IEML Russian State
University for the Humanities (RSUH)

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ РЕАЛИЗАЦИИ ИМУЩЕСТВА ДОЛЖНИКА ПРИ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)¹

Аннотация. В статье рассматриваются проблемы, возникающие при поиске актуальной информации в отношении недвижимого имущества должника-банкрота, реализации и дальнейшей его регистрации на нового собственника по результатам торгов. Выносятся предложения, направленные на упрощение процесса регистрации. Предлагается ввести ответственность регистрирующего органа за приостановку регистрации имущества должника-банкрота на нового собственника в связи с наличием непогашенных записей о введении процедуры конкурсного производства.

Ключевые слова: банкротство, обременение, регистрационные действия, регистрирующий орган, торги.

ACTUAL PROBLEMS OF LEGAL REGULATION OF IMPLEMENTATION DEBTOR'S PROPERTY IN CASE OF INSOLVENCY (BANKRUPTCY)

¹ Статья подготовлена в рамках научно-исследовательского проекта СПНК РГГУ.
Шифр гранта 2021-2

Abstract. The article considers the problems that arise when searching for up-to-date information regarding the real estate of the bankrupt debtor, the sale and further registration of it with the new owner based on the results of the auction. Proposals are made to simplify the registration process. It is proposed to introduce the responsibility of the registration authority for the suspension of the registration of the bankrupt debtor's property on the new owner due to the presence of outstanding records on the introduction of the bankruptcy procedure.

Keywords: auction, bankruptcy, encumbrance, registration actions, registration authority.

По результатам торгов по реализации недвижимого имущества (земля, здания жилые и не жилые, сооружения и строения, квартиры, комнаты и помещения, объекты незавершённого строительства) должника-банкрота, предусмотренных Федеральным законом N127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 (в дальнейшем – ФЗоБ)¹, в современной российской практике часто возникают проблемы, связанные с перерегистрацией права собственности на покупателя по вине государственного органа, осуществляющего регистрацию прав на указанное имущество, которым не соблюдается порядок снятия арестов с имущества должника, установленный ФЗоБ.

Ст. 147 ФЗоБ предусмотрено, что по завершению расчётов с кредиторами конкурсный/финансовый управляющий направляет на рассмотрение в арбитражный суд отчёт о проведении конкурсного производства с приложенными документами, которые подтверждают реализацию имущества, реестр требований кредиторов с указанием размера погашения, подтверждение погашения данных требований, документ о сдаче в пенсионный фонд РФ сведений о работниках должника-банкрота², перечень неудовлетворённых требований по текущим обязательствам, причиной которых явилась недостаточность денежных средств, полученных в результате реализации имущества должника, а также перечень прочих требований кредиторов. Важным условием для обоснования включения таких требований в перечень направляемых в арбитражный суд документов являются включение этих требований в реестр требований кредиторов и неудовлетворение

¹ ФЗ от 26.10.2002 N 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» [Электронный ресурс] URL: <http://pravo.gov.ru>

² ФЗ от 01.04.1996 N 27-ФЗ «Об индивидуальном (персонифицированном) учёте в системе обязательного пенсионного страхования» [Электронный ресурс] URL: <http://pravo.gov.ru>

денежных обязательств должника по причине отсутствия у него денежных средств на момент окончания конкурсного производства или реализации активов.

Помимо предусмотренных ст. 147 ФЗОБ документов суды также запрашивают сведения, полученные из государственных органов, осуществляющих регистрацию прав на имущество, подлежащее государственной регистрации. Такие сведения, на основании п. 1 ст. 131 Гражданского кодекса Российской Федерации N 51-ФЗ от 30.11.1994 (в дальнейшем – ГК РФ), должны быть зарегистрированы в Едином государственном реестре недвижимости (в дальнейшем – ЕГРН). Регистрации подлежат следующие права: хозяйственного ведения, собственности, постоянного пользования, пожизненно наследуемого владения, оперативного управления, сервитута, ипотека, а также иные права в случаях, предусмотренных ГК РФ и иными законами.

Ст. 149 ФЗОБ предусмотрено, что после принятия и одобрения отчёта управляющего о проведении процедуры конкурсного производства арбитражный суд выносит определение о завершении конкурсного производства. В случае, если погашение требований кредиторов было произведено полностью, в соответствии со ст. 125 ФЗОБ, суд выносит определение о прекращении производства по делу о банкротстве должника. Указанные акты подлежат незамедлительному исполнению. Наличие права собственности хотя бы на один объект недвижимого имущества у должника-банкрота, несмотря на подписанный и оплаченный договор купли-продажи, заключённый по результатам проведения торгов, позволяет суду отказать в ходатайстве о завершении/прекращении конкурсного производства, исходя из того, что правовые последствия сделки, предусмотренные ст. 164 ГК РФ, не наступили. При этом рассмотрение отчёта арбитражного управляющего переносится на более поздние даты. Подобная ситуация отражена в протоколе судебного заседания Арбитражного суда Ивановской области от 20 сентября 2021 года, Дело №А17-2692/2015¹. Следовательно, арбитражному управляющему необходимо до даты судебного заседания о рассмотрении отчёта и ходатайства о завершении процедуры конкурсного производства направить в суд информацию из регистрирующих органов о том, что

¹ Арбитражный суд Московского округа [Электронный ресурс] URL: <https://kad.arbitr.ru>.

регистрация прав на недвижимое имущество за должником отсутствует.

Актуальность данной проблемы состоит в следующем. Из-за неэффективности работы уполномоченных государственных органов возрастают сроки перерегистрации перехода права собственности на недвижимые объекты, в связи с чем увеличиваются сроки проведения процедуры банкротства, что, в свою очередь, влечёт дополнительные расходы на проведение процедуры банкротства должника и нарушение прав кредиторов на более полное удовлетворение их требований. Кроме того, у арбитражного управляющего возникает дополнительная нагрузка, связанная с решением различных «неприятных» ситуаций (жалобы покупателей на действия/бездействие арбитражного управляющего и др.), обусловленных невозможностью в установленный N 218-ФЗ¹ срок перерегистрировать права на недвижимое имущество. При этом законодателем предусмотрен механизм решения данного вопроса в короткие сроки и с минимальными затратами для должника-банкрота.

В п.1. ст. 126 ФЗОБ перечислены последствия введения процедуры банкротства, в числе которых с даты принятия судом решения о признании должника банкротом и с момента открытия в отношении него конкурсного производства отмечены следующие обстоятельства:

- информация о финансовом состоянии банкрота перестаёт относиться к конфиденциальным сведениям и составлять коммерческую тайну. Из данного пункта следует, что арбитражный управляющий имеет право запросить любые сведения, которые до настоящего момента считались конфиденциальными, а государственные органы обязаны их предоставить на безвозмездной основе;

- только в ходе конкурсного производства могут быть предъявлены требования о признании права собственности;

- все ограничения, в том числе, аресты и обременения, снимаются. Основанием выступает решение суда о признании должника банкротом и об открытии в отношении него процедуры конкурсного производства. Запрещены законодательством новые аресты на имущество должника и иные ограничения.

П. 13.1. ст. 32 N 218-ФЗ предусмотрены алгоритмы подачи документов и сведений, содержащихся в них, необходимых для

¹ ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» от 13.07.2015 N 218-ФЗ [Электронный ресурс] URL: <http://pravo.gov.ru>.

внесения информации в ЕГРН в целях корректного и оперативного информационного взаимодействия между ведомствами. Данным пунктом указывается, что Арбитражный суд после принятия решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства или о признании гражданина банкротом направляет не позднее, чем в течение 3 (трех) рабочих дней, в регистрирующий орган судебную копию соответствующего документа для погашения записи об аресте имущества должника или гражданина в ЕГРН. П. 8 ч. 1 ст. 16. ФЗoР предусмотрены дата и сроки осуществления государственной регистрации прав, а именно – в течение 3 (трех) рабочих дней с даты поступления в орган государственной регистрации прав решения о снятии ареста или запрета, о возврате залога залогодателю или об обращении залога в доход государства. Кроме того, при признании должника-гражданина банкротом арбитражный управляющий направляет в регистрирующие органы, в том числе, и в адрес Государственного регистратора прав на недвижимое имущество, запросы о предоставлении сведений об имуществе должника с обязательным приложением судебного акта, удостоверяющего его полномочия.

Таким образом, у регистрирующего органа возникает обязанность провести регистрационные действия по снятию наложенных ранее арестов, а также установить запрет на наложение новых обременений на регистрацию имущества, кроме непосредственного обращения арбитражного управляющего о наложении соответствующих ограничений. Впоследствии Государственный регистратор прав в ответ на запрос арбитражного управляющего направляет пакет документов, в котором содержится расширенная выписка (историческая) о зарегистрированных за должником правах на недвижимое имущество с указанием всех, как предполагается, арестов, запретов, иных обременений на недвижимое имущество, что уже противоречит действующему законодательству. Данное противоречие заключается в том, что запрашиваемый ответ приходит после получения регистрирующим органом судебного акта, направленного судом и арбитражным управляющим о признании должника банкротом и введении в отношении него процедуры конкурсного производства или реализации имущества, а значит, регистрирующий орган обязан внести в ЕГРН сведения о снятии арестов и обременений. Таким образом, государственным регистратором нарушается п.1. ст. 126 ФЗoБ.

При обращении к регистратору о снятии выявленных на основании выписки из ЕГРН запретов и арестов на недвижимое имущество

Государственный регистратор прав отказывает в подобной просьбе, ссылаясь на всё тот же п.8 ч.1 ст. 16. ФЗоР. Орган регистрации полагает, что он не вправе по собственной инициативе (при отсутствии поступивших в соответствии с ФЗоР документов) осуществлять действия по государственной регистрации прав прекращения арестов (запретов), так как основанием для осуществления регистрационных действий по снятию зарегистрированных ограничительных мер в отношении недвижимого имущества является акт о снятии таких ограничений, принятый тем же органом, который установил соответствующие аресты или запреты.

Другими словами, арбитражный управляющий вынужден обратиться в орган, наложивший данный арест либо запрет. Стоит отметить, что информация о лице, наложившем запрет, не всегда предоставляется в полном объёме и, в случае невозможности идентифицировать такое лицо, управляющий вынужден снимать аресты только после приостановки государственной регистрации, в которой указываются причины приостановки. Кроме того, при получении документа о приостановке регистрационных действий могут быть выявлены запреты, которые не были отражены в полученных ранее выписках из ЕГРН. Но даже при направлении акта о снятии запретов от соответствующего органа, наложившего запрет, возникают различные проблемы. Регистрация перехода прав на недвижимое имущество не возобновляется, а жалобы арбитражного управляющего на действия/бездействие Росреестра остаются без ответа.

Считая решение о приостановлении государственной регистрации незаконным, арбитражный управляющий вынужден обратиться в арбитражный суд с требованием осуществить государственную регистрацию перехода права собственности на недвижимость (Решение Арбитражного суда Московской области от 29 января 2021 года Дело №А41-57098/20)¹ органом государственной регистрации. Однако и здесь возникают различные препятствия со стороны представителей регистрирующих органов. Например, в судебных спорах распространена позиция Государственного регистратора прав о том, что даже при наличии подтверждения о получении данного акта регистратором сам документ якобы не был получен.

¹ Арбитражный суд Московского округа [Электронный ресурс] URL: <https://kad.arbitr.ru>

Регистратором игнорируется п. 7 ст. 16. ФЗоР, в котором указано, что Государственный учёт и/или регистрация прав на объекты недвижимости осуществляются в сроки, не превышающие пять рабочих дней с даты поступления в орган регистрации прав вступившего в законную силу судебного акта, который обязывает осуществить государственный кадастровый учёт и/или государственную регистрацию прав. Нередко такие судебные акты, обязывающие осуществить государственную регистрацию перехода права собственности на недвижимое имущество, не исполняются. При этом уже регистрирующие органы, не согласные с решением первой инстанции о требовании государственного регистрирующего органа осуществить государственную регистрацию перехода права собственности на недвижимое имущество, обращаются в апелляционную, а затем и в кассационную инстанции с просьбой отменить решение и постановление судов первой и апелляционной инстанций как принятые с нарушением норм права, приводя довод об отсутствии оснований для осуществления государственной регистрации на переход прав собственности покупателя имущества по причине непредоставления заявителем при обращении в регистрирующий орган определения или акта уполномоченного органа о снятии ареста (запрета) (Постановление АСМО от 12 августа 2021)¹.

Таким образом, совокупность действий/бездействия регистратора приводит к нарушению прав кредиторов, увеличению расходов на процедуру и сроков самой процедуры. П. 3 ст. 67 ФЗоР предусмотрена ответственность за необоснованное, не соответствующее основаниям, указанным в ст. 26 ФЗоР, приостановление государственного кадастрового учёта и/или государственной регистрации права на недвижимое имущество.

Ст. 5.63 КоАП предусмотрена административная ответственность от трёх тысяч до пяти тысяч рублей в виде наложения административного штрафа на должностных лиц органов исполнительной власти или органов государственных внебюджетных фондов РФ. Данной статьёй за нарушение законодательства об организации предоставления государственных и муниципальных услуг также предусмотрена ответственность от одной тысячи до одной тысячи пятисот рублей на работников многофункциональных центров, работников иных организаций, осуществляющих в соответствии с законодательством Российской Федерации функции

¹ Арбитражный суд Московского округа. Там же.

многофункционального центра, работников государственного учреждения, осуществляющего деятельность по предоставлению государственных услуг в области государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и государственного кадастрового учёта недвижимого имущества.

Обращение в суд по данным основаниям влечёт значительное увеличение сроков процедуры банкротства должника, увеличение затрат на производство и дополнительную нагрузку на арбитражного управляющего, что опять-таки не способствует оптимизации процедуры банкротства. А понятие «необоснованная приостановка» государственной регистрации и кадастрового учёта и/или государственной регистрации прав размыто, так как в документе о приостановке всегда имеется основание данной приостановки и, что считать необоснованным, непонятно, в связи с чем и наказание в виде наложения административного штрафа на ответственное лицо невозможно.

Арбитражный управляющий вынужден различными способами снимать с недвижимого имущества наложенные аресты, а при возникновении различных проблем, отказов обязывать через суд регистрирующий орган зарегистрировать право собственности за добросовестным покупателем. Ситуация с регистрирующими органами позволяет сделать вывод о необходимости совершенствования действующего законодательства.

В конечной формулировке статьи, предлагаемой для внесения в ФЗоР, требуется учесть следующее:

1) государственный регистратор прав несёт ответственность, установленную п. 3 ст. 67 ФЗоР и ст. 5.63 КоАП, за приостановление государственного кадастрового учёта и (или) государственной регистрации прав по причине наличия непогашенных записей об аресте имущества должника;

2) погашение записи об аресте имущества должника происходит на основании судебного акта Арбитражного суда о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении юридического лица или о признании гражданина банкротом;

3) погашение записи об аресте имущества должника также предусмотрено п. 1. ст. 126 ФЗоБ, в соответствии с которым снятие ограничений, в том числе, арестов и обременений, происходит в результате введения процедуры банкротства юридических или физических лиц;

4) арбитражный суд и арбитражный управляющий направляют в Росреестр решение о введении процедуры конкурсного производства или реализации имущества.

Резюмируя изложенное выше, для решения данного вопроса необходимо внести в ст. 67 N 218-ФЗ следующий пункт. *Государственный регистратор прав несёт ответственность, установленную Федеральным законом, за приостановление государственного кадастрового учёта и (или) государственной регистрации прав по причине наличия в Едином государственном реестре недвижимости непогашенных задолженностей, в соответствии с судебным актом Арбитражного суда о принятии решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства или о признании гражданина банкротом, записей об аресте имущества должника.*

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. ФЗ от 26.10.2002 N 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» [Электронный ресурс] URL: <http://pravo.gov.ru>

2. Арбитражный суд Московского округа [Электронный ресурс] URL: <https://kad.arbitr.ru>

3. ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» от 13.07.2015 N 218-ФЗ [Электронный ресурс] URL: <http://pravo.gov.ru>

Хромов Дмитрий Витальевич,
кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры
гражданского права и процесса Одинцовского филиала
Международного юридического института.
t5949003@yandex.ru

Khromov Dmitry,
Associate Professor of the Department of Civil Law and Procedure of
the Odintsovo Branch International Law Institute, Candidate of Law,
Associate Professor.

ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ, ВОЗНИКАЮЩИЕ ПРИ НАСЛЕДОВАНИИ ПО ЗАКОНУ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация. В статье рассматривается круг наследников, призываемых к наследованию по закону, а также переход наследственных прав между ними.

Ключевые слова: наследство, наследник, очерёдность наследования по закону, наследственная масса, наследник по праву представления, выморочное имущество.

LEGAL PROBLEMS ARISING FROM INHERITANCE BY LAW IN THE RUSSIAN FEDERATION

Abstract. The article deals with the circle of heirs, called for inheritance in inheritance by law, as well as the transition of hereditary rights between them.

Keywords: inheritance, heir, queue at inheritance by law, inherited property, heir by right of representation, escheat.

В соответствии с правовыми нормами Римской империи круг наследников по закону квалифицировался наличием родственных или брачных связей, а очередь наследования опиралась на степень родства между умершим и его родственниками. В понятии «родство» различаются прямая и боковая линии родства, а также родство, возникающее в силу судебного акта (усыновление, установление отцовства). Ещё одним юридическим фактом, на основании которого возникает наследование, является заключение брака. В отдельную группу законодатель выделил обязательных наследников (не являющихся родственниками наследодателя), которые могут наследовать в том случае, если один год к моменту открытия

наследства находились на иждивении умершего и проживали совместно с ним. Наследники в первой боковой линии относятся к близким родственникам (например, родной брат), а по второй боковой линии – двоюродными (например, двоюродная сестра). В третьей боковой линии – троюродные родственники и т. п.

В нормах гражданского законодательства закреплено, что наследуют по закону родственники до второй линии родства. Очерёдность наследования в силу закона установлена ст. 1142–1145, ст. 1148 ГК РФ¹. В первую очередь входят следующие родственники наследодателя: дети, супруг и родители наследодателя (ст. 1142 ГК РФ). Кроме того, наследниками признаются дети наследодателя, зачатые им при жизни и родившиеся не позже девяти месяцев после его смерти. Их принято называть nascитурусами, т. е. еще не родившимися². Вместе с тем неродившийся ребёнок не обязательно будет признан наследником. Он будет признан наследником при условии, что будет рождён живым. Данный факт должен состояться в период открытия наследства³. Если он родился мёртвым, то к наследству не призывается.

Сложность ситуации в том, что норма права не устанавливает, сколько должен прожить ребёнок, для выполнения указанного условия. Можно ли считать его наследником, если он прожил всего несколько минут после рождения? Ответа на этот вопрос норма права не даёт. Также возникает много проблем при рождении ребёнка суррогатной матерью или при оспаривании факта отцовства другими наследниками. Исходя из содержания нормы, отсутствует различие порядка наследования для nascитурусов: они будут наследовать в силу закона независимо от того, является или нет наследодатель их биологическим отцом (доказать обратное сложно, если, например, тело наследодателя к моменту рождения кремировано).

В настоящее время репродуктивная медицина располагает инновационными технологиями зачатия, среди которых значительное распространение получила криоконсервация эмбрионов для сохранения и возможного зачатия ребёнка в будущем. Следовательно, половые клетки могут сохраняться и использоваться в течение нескольких лет. Можно задать себе вопрос: ребёнок, рождённый таким

¹ Часть третья Гражданского кодекса РФ от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ, (по состоянию на 01.06.2022) // Российская газета от 28 ноября 2001 г. № 233.

² Конопляникова Т.В. Проблемы реализации наследственных прав nascитуруса // Журнал «Научное образование», 2020-05-09.

³ Толстой Ю.К. Наследственное право. М. 2013. С. 28.

образом, попадает ли под определение nasciturus и, тем самым, считается ли наследником биологического отца? В ГК РФ установлено, что право наследовать имеют дети, которые были зачаты наследодателем при жизни, следовательно, правовой статус наследника, рождённого с применением различных репродуктивных технологий, будет определяться моментом его искусственного зачатия¹.

Признаются наследниками и дети, усыновлённые наследодателем, так как их права возникают в силу закона (ст. 1147 ГК РФ). Их права приравниваются к наследственным правам его детей, которые были рождены в браке (ст. 48 СК РФ)². Дети наследодателя, рождённые вне брака, после смерти матери призываются к наследству, а наследуют по биологическому отцу тогда, когда отцовство признано им или судом.

Добровольное признание отцовства осуществляется органами записи актов гражданского состояния (далее – ЗАГС) по следующим основаниям: подано заявление о регистрации ребёнка его отцом и матерью; отец ребёнка подал заявление (согласованное с органами опеки и попечительства) в тех случаях, когда получить согласие матери не представляется возможным (её смерть, проблема с установлением её места нахождения и т. п.); отец подал заявление о добровольном признании ребёнка. Юридический факт признания (установления) отцовства осуществляется по волеизъявлению отца ребёнка, а также необходимо получить согласие комиссии по опеке и попечительству по месту жительства, а если указанный орган согласия не даёт – то в судебном порядке (п. 3 ст. 48 СК РФ).

Для возникновения наследственных правоотношений супругов необходима регистрация их брака в органах ЗАГС³. После того как брак зарегистрирован супруги становятся наследниками друг после друга. Право на наследство пережившего супруга в силу закона не лишает его права на часть совместной собственности, нажитой в период брака с наследодателем (ст. 1150 ГК РФ). Переживший супруг в случае обращения к нотариусу с целью наследования за умершим предоставляет следующие документы, которые подтверждают состав наследственной массы, наличие брака с наследодателем, приобретение

¹ Конопляникова Т.В. Проблемы реализации наследственных прав nasciturus // Журнал «Научное образование», 2020-05-09.

² Семейный кодекс РФ от 29.12.1995 № 223-ФЗ // Российская газета от 27.01.1996 г. № 17.

³ Ростовцева Н.В. О некоторых новеллах наследственного права // Журнал российского права. 2018. № 3.

имущества в период проживания в браке. При определении наследственного имущества необходимо учитывать, что имущество пережившего супруга, являющееся его частью в общей собственности, не входит в наследственную массу (ст. 1150 ГК РФ). Такое имущество обособляется и переходит в собственность пережившего супруга, на него не вправе претендовать другие наследники. В случае затруднения определения видов имущества, остающегося у пережившего супруга (спор с другими наследниками), состав наследственной массы может устанавливаться решением суда.

Родители умершего, в том числе, его усыновители, принимают наследство в том случае, если они не лишены родительских прав или были восстановлены в таких правах на момент его смерти. Наследниками по праву представления законом признаются внуки и правнуки наследодателя, т. е. между ними распределяется доля их предка, если он умрёт ранее наследодателя либо одновременно с наследодателем. Они обладают правом на долю, причитающуюся их предку, и призываются к её наследованию. Полагаем, что данная норма тоже содержит противоречие общему подходу к наследственному правопреемству, так как закон не разрешает наследнику указанной категории отказаться от наследства в пользу такого же наследника (по сути своего брата или сестры), а при наследовании в обычном порядке закон это позволяет.

В силу закона наследники первой очереди при приобретении ими наследства делают невозможным призвание к наследству наследников последующих очередей. Полнородные и неполнородные братья и сёстры призываются к наследству во вторую очередь. Единокровных (общий отец, но разные матери), а также единоутробных (общая мать, но разные отцы) братьев и сестёр принято называть неполнородными. В соответствии с законом сводные братья и сёстры (рождённые от разных родителей) друг после друга к наследству не призываются, поскольку между ними нет родственной связи (в случае усыновления отчимом (мачехой) призываются к наследству наравне с его (её) детьми).

Родители матери призываются к наследству всегда, а родители отца – только в случае, если существует родство между ним и его родителями и данный факт установлен. Следовательно, родители отца призываются к наследству, если они в момент рождения ребёнка находились в брачных отношениях, либо факт отцовства был

установлен судебным решением¹. Если при жизни наследодатель был усыновлён приёмными родителями, то биологические бабушка и дедушка призываются к наследству только в случае, если они поддерживали отношения с внуком².

В случае отсутствия наследников первых двух очередей к наследованию призываются наследники, входящие в состав третьей-шестой очередей, которые призываются к наследству последовательно. Говоря о седьмой очереди наследников, к которой по закону относятся пасынки и падчерицы, а также отчим и мачеха наследодателя, необходимо отметить, что в случае усыновления (удочерения) они переходят в первую очередь наследников.

Законом допускается наследование самостоятельно в качестве восьмой очереди обязательных наследников. Указанными наследниками считаются родственники, являющиеся нетрудоспособными гражданами и если они минимум один год (к моменту смерти наследодателя) являлись его иждивенцами. Для граждан, не входящих в состав очередей с первой по седьмую, закон дополнительно требует прожить один год совместно с наследодателем к моменту его смерти. При наличии наследников предыдущих очередей они призываются к наследству совместно с той очередью, представитель которой ближе к наследодателю по степени родства, и наследуют совместно с ней в равных долях.

Самостоятельным наследником по закону может выступать Российская Федерация в отношении выморочного имущества. Выморочным признаётся всё имущество наследодателя в случае отсутствия у него наследников, признания их недостойными или их отказа от наследования. Но на практике встречаются ситуации, при которых выморочной признаётся только часть наследственной массы, например, если была указана в завещании часть имущества, а в отношении остальной её части распоряжений завещатель не оставил, а наследники в силу закона не выявлены. К выморочному имуществу будет также относиться часть имущества, причитающаяся наследнику по завещанию, отказавшемуся принять наследство или если он был признан решением суда недостойным наследником, а наследников в силу закона нет.

¹ ФЗ от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» // Российская газета от 20 ноября 1997 г.

² Гришаев С.П. Постатейный комментарий к части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации. Специально для системы ГАРАНТ, 2018.

Вопросы принятия по наследству имущества, признанного выморочным, кроме ГК РФ регулируются Положением о Федеральном агентстве по управлению государственным имуществом¹, Письмом Федеральной налоговой службы от 9 октября 2018 г. № СА-18-7/734@ «Об оформлении выморочного имущества»², Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании»³. В указанном выше постановлении ВС РФ содержится следующее положение: впредь до принятия соответствующего закона, определяющего порядок наследования и учёта выморочного имущества, переходящего в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации, от имени Российской Федерации выступает Федеральное агентство по управлению государственным имуществом (Росимущество)⁴.

Вместе с тем, указанный выше специальный закон в настоящее время не издан и продолжают применяться на практике (в части не противоречащей современным нормативным актам) утратившие действие «Положение о порядке учёта, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов»⁵ и Инструкция «О порядке учёта, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов»⁶, что создаёт определённую правовую коллизию.

Таким образом, закон чётко регламентирует наследование по закону, вместе с тем остаются вопросы, требующие правовой регламентации: уточнения понятия «родившиеся живыми после его смерти» (ст. 1142 ГК РФ), установления правовых рамок признания рождения ребёнка суррогатной матерью и с помощью иных

¹ Постановление Правительства РФ от 5 июня 2008 г. № 432 «О Федеральном агентстве по управлению государственным имуществом» / СЗ РФ от 9 июня 2008 г. № 23 ст. 2721.

² Письмо Федеральной налоговой службы от 9 октября 2018 г. N СА-18-7/734 «Об оформлении выморочного имущества» // Текст письма официально опубликован не был.

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» // Российская газета от 6 июня 2012 г. № 127.

⁴ Там же.

⁵ Утверждено Постановлением Совета Министров СССР от 29.06.1984 № 683 (утратило силу).

⁶ Утверждена приказом Минфина СССР от 19.12.1984 № 185 (утратил силу).

механизмов репродуктивной медицины, определения механизма установления родства ребёнка с умершим родителем, включения права на отказ от наследства в пользу такого же наследника по праву представления, принятия закона (дополнения в ГК РФ), регламентирующего порядок принятия выморочного имущества. Также трудности возникают при призвании к наследству внебрачных детей: приходится доказывать то, что их отец при жизни признавал их в качестве детей и оказывал имущественную помощь, т.е. одного факта родства недостаточно.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Часть третья Гражданского кодекса РФ от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ, (по состоянию на 01.06.2022) // Российская газета от 28 ноября 2001 г. № 233.

2. Семейный кодекс РФ от 29.12.1995 № 223-ФЗ (по состоянию на 01.06.2022) // Российская газета от 27.01.1996 г. № 17.

3. Постановление Правительства РФ от 5 июня 2008 г. № 432 «О Федеральном агентстве по управлению государственным имуществом» / СЗ РФ от 9 июня 2008 г. № 23 ст. 2721.

4. Письмо Федеральной налоговой службы от 9 октября 2018 г. № СА-18-7/734 «Об оформлении выморочного имущества» / Текст письма официально опубликован не был.

5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 мая 2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» // Российская газета от 6 июня 2012 г. № 127.

6. Гришаев С.П. Постатейный комментарий к части третьей ГК РФ. Специально для системы ГАРАНТ, 2018.

7. Коноплянникова Т.В. Проблемы реализации наследственных прав nasciturуса // Журнал «Научное образование», 2020-05-09.

8. Ростовцева Н.В. О некоторых новеллах наследственного права // Журнал российского права. 2018. № 3.

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО

УДК 341

Михайлов Юрий Иванович,

доцент кафедры теории права и государственно-правовых дисциплин
Международного юридического института. г. Москва

Yury Mikhaylov,

Associate professor of Legal Theory and State Law Department,
International Law Institute. Moscow

МЕЖДУНАРОДНАЯ ЗАЩИТА ПРАВ БЕЖЕНЦЕВ: РЕГИОНАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ И РЕШЕНИЕ

Аннотация. Цель статьи – раскрыть некоторые вопросы, относящиеся к проблемам защиты беженцев, а также реального соблюдения норм международного права в сфере прав человека.

Ключевые слова: убежище, соблюдение, статус беженца, нарушение, переселение.

INTERNATIONAL PROTECTION OF REFUGEES RIGHTS: REGIONAL PROBLEMS AND SOLUTIONS

Abstract. The purpose of the article is to reveal some issues related to the protection of refugees, as well as compliance with international law in the field of human rights.

Keywords: asylum, compliance, refugee status, violation, resettlement.

Сегодня в мире одной из острых и тревожных проблем становится проблема беженцев. Из официальных международных источников нам известно, что приблизительно около 1% населения нашей планеты покинули места своего постоянного проживания и оказались в условиях вынужденной миграции. Основными причинами, спровоцировавшими миграцию, в настоящее время являются, прежде всего, вооружённые конфликты, нестабильность в экономической, политической и правовой сферах государств в Африке и на Ближнем Востоке. Данные причины способствуют увеличению количества безработных, росту бедных слоёв населения и, в итоге, снижению уровня или разрушению системы социальной защиты этих людей.

Проблема вынужденной миграции сегодня стала одной из глобальных проблем мирового сообщества, требующая разработки

необходимых мер реагирования по предупреждению миграции, оказанию содействия и помощи беженцам либо их интеграции в принимающей стране. Очень важно, что самым необходимым условием в решении проблем беженцев является неукоснительное соблюдение прав человека и обеспечение их защиты. В настоящее время нормы, регулирующие права человека, в том числе, беженцев, содержатся в достаточно большом перечне международных договоров, поэтому в статье уделяется внимание лишь некоторым проблемам, возникающими перед беженцами, и проблемам их разрешения. Защищать права человека является целью ООН, а обеспечение защиты беженцев и выработка вариантов для решения их проблем является основной функцией Управления Верховного комиссара по делам беженцев ООН.

Чтобы обеспечить защиту беженцев, нельзя допустить их насильственного возвращения, нужно предпринять все необходимые меры и оказание им помощи в предоставлении убежища либо, в случае необходимости, способствовать переселению в другие страны, либо возвращению в свою страну, если в ней устранены нарушения международного права¹. Нормы, регламентирующие защиту, содержатся в Конвенции 1951 г.², особенно в принципе запрещения принудительного возвращения, во Всеобщей декларации прав человека (1948)³, в Международном пакте о гражданских и политических правах (1966)⁴ и в Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах (1966)⁵, которые вместе составляют Международный билль о правах человека.

При осуществлении защиты беженцев важным является соблюдение норм, закреплённых в статье 33 Конвенции 1951 г., в статье 3 Конвенции ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и

¹ Устав УВКБ ООН / Права человека: Сборник международно-правовых документов. Мн.: Белфранс. 1999. С. 451—455.

² Конвенция о статусе беженцев 1951 г. / Права человека: Сборник международно-правовых документов. С. 437—449.

³ Всеобщая декларация прав человека / Права человека: Сборник международно-правовых документов. С. 1—5.

⁴ Международный пакт о гражданских и политических правах / Права человека: Сборник международно-правовых документов. С. 13—27.

⁵ Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах / Права человека: Сборник международно-правовых документов. С. 5—13.

наказания (1984)¹, запрещающих принудительное возвращение беженцев. Некоторые государства, принимающие беженцев, оказываются в ситуациях, когда возникают сомнения о предоставлении статуса беженца в зависимости от того, по каким причинам требуется предоставление убежища: либо лица вынуждены покинуть свои страны вследствие вооружённых конфликтов, либо в результате вторжения иностранных войск и катастрофических условий, повлекших нищету, голод и болезни. По определению, установленному ООН, в категорию беженцев попадают лица, могущие стать жертвой преследования, но чёткого определения этого термина не даётся, что тоже сегодня является одной из проблем, так как не учитываются многочисленные обстоятельства, в которых пришлось оказаться беженцам. Отсюда и возникает проблема, как отличить беженца от экономического мигранта. Но напрашивается вывод, что право на соблюдение норм обращения с ними имеют оба.

Проблема обеспечения и соблюдения прав возникает с момента обращения и до предоставления убежища. Очевидно, что только нарушения прав человека провоцируют исход беженцев, они же препятствуют и обратному добровольному возвращению, поэтому принятие мер по неукоснительному обеспечению соблюдения прав человека будет иметь решающее значение. Эта задача и является главной сегодня для международного сообщества, что содержится в выводах Генеральной Ассамблеи ООН и Совета по правам человека ООН.

Главными вариантами для разрешения проблем беженцев в настоящее время можно считать: 1) возможность добровольного возвращения на территорию своего государства; 2) решение проблемы расселения в стране, предоставившей убежище; 3) возможность переселения в третьи страны. Можно предложить и другие подходы: эффективно бороться с нарушениями прав человека; справедливо разрешить проблему распределения материальных благ; воспитывать сдержанность и терпимость по отношению к каждому человеку; способствовать обеспечению предоставления каждому равных прав в обществе.

Если борьба с нарушениями прав человека будет неэффективной, мировое сообщество будет стоять перед проблемой дальнейшего

¹ Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания / Права человека: Сборник международно-правовых документов. С. 216—226.

увеличения массового исхода лиц. Поэтому все государства на нашей планете, осуществляя свою деятельность и вступая во взаимоотношения друг с другом, должны неукоснительно соблюдать нормы международного права, не допуская двойных стандартов применительно к одинаковым ситуациям, и разрешать возникающие конфликты только путём переговоров и других мирных средств.

Из всех категорий беженцев чаще всего физическому и сексуальному насилию подвергаются женщины и дети. Их защита также регламентирована соответствующими международными конвенциями (Конвенции о правах ребёнка (1989))¹.

Предоставление статуса беженца не является постоянным, и вынужденное решение покинуть свою родину является временным, хотя возвращение должно быть добровольным при условии обеспечения соблюдения прав человека в своей стране, куда планирует вернуться беженец. Основными видами контроля за соблюдением прав человека в настоящее время международное право предусматривает:

- доклады о контроле по соблюдению прав человека, периодически представляемые государствами;
- обращения по фактам нарушений от потерпевших лиц индивидуально;
- обращение с жалобами одного государства на другое.

Из вышеперечисленных существенные возможности могут предоставить первые два вида мер. Например, после предоставления доклада о контроле по соблюдению прав человека, получения информации о предпринятых мерах по устранению нарушений прав человека и по результатам заседания Совета по правам человека может быть сформулировано заключение, подлежащее опубликованию, либо по итогам индивидуальных обращений может быть обнародовано и опубликовано мнение соответствующего органа, осуществляющего контроль по соблюдению прав человека, что имеет большое значение и может повлиять на государство-нарушителя.

Таким образом, проблема беженцев остаётся важным вызовом для человечества в XXI веке. Все государства должны неукоснительно выполнять установленные международным правом обязательства по обеспечению защиты прав беженцев, поэтому мировому сообществу необходимо определить эффективно действующие меры по предотвращению новых потоков беженцев. В настоящее время

¹ Конвенция о правах ребёнка / Права человека: Сборник международно-правовых документов. С. 137—152.

очевидно для гражданина любого государства, что потоки беженцев порождают, прежде всего, нарушения прав человека и, чтобы устранить эту проблему, нужно, чтобы существующий международный механизм защиты прав человека просто начал эффективно действовать путём постоянного наблюдения и контроля за развитием событий в том или ином государстве со стороны органов системы ООН по правам человека, не допуская при этом применение двойных стандартов к одинаковым ситуациям и активно используя приёмы дипломатии и посредничества по предотвращению и устранению этих нарушений.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Устав УВКБ ООН / Права человека: Сборник международно-правовых документов. Мн.: Белфранс. 1999.
2. Конвенция о статусе беженцев 1951 г. / Права человека: Сборник международно-правовых документов.
3. Всеобщая декларация прав человека / Права человека: Сборник международно-правовых документов.
4. Международный пакт о гражданских и политических правах / Права человека: Сборник международно-правовых документов.
5. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах / Права человека: Сборник международно-правовых документов.
6. Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания / Права человека: Сборник международно-правовых документов.
7. Конвенция о правах ребёнка / Права человека: Сборник международно-правовых документов.

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

УДК: 343.9.022

Иванова Елена Николаевна,

кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовно-правовых дисциплин Международного юридического института.
eni64@mail.ru

Ivanova Elena Nikolaevna

associate professor of department of criminal law disciplines
of the International law Institute candidate of Legal Sciences

Бабчинский Кирилл Валентинович,

магистрант Международного юридического института.
ku0@mail.ru

Babchinsky Kirill Valentinovich

master's Student of the International law Institute

СОВРЕМЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ БОРЬБЫ С ОРГАНИЗОВАННОЙ ПРЕСТУПНОСТЬЮ

Аннотация. В статье проводится анализ современных проблем противодействия преступным сообществам в РФ, несовершенства принятых поправок в ст. 210 Уголовного кодекса РФ; предлагаются мероприятия по повышению эффективности организации противодействия лицам, занимающим высшее положение в преступной иерархии.

Ключевые слова: организованная преступность, преступное сообщество, воровское сообщество, воров в законе, воровская идеология.

MODERN PROBLEMS OF THE FIGHT AGAINST ORGANIZED CRIME

Abstract. The article deals with modern problems of organizing counteraction to criminal communities in the Russian Federation. The imperfections of the adopted amendments to Art. 210 of the Criminal Code of the Russian Federation; measures are proposed to improve the effectiveness of organizing counteraction by persons occupying a higher position in the criminal hierarchy.

Key words: organized crime, criminal community, thieves' community, thieves in law, thieves' ideology.

На сегодняшний день проблема организованной преступности встаёт в один ряд с основными глобальными проблемами общества, а её рост указывает на возможные грядущие неутешительные перспективы¹. Ряд исследователей характеризует организованную преступность в качестве наиболее опасной разновидности преступности, которая оказывает наибольшее отрицательное воздействие на общество, так как её влияние носит комплексный характер и включает в себя как экономический вред, так и угрозу для социальной и морально-культурной сферы общества². Анализ проблемы существования организованной преступности указывает на то, что для успешной борьбы с данным явлением необходимо не просто проводить ликвидацию существующих организованных преступных формирований, но и устранять условия и причины, способствующие возникновению этих явлений. В данном отношении необходимо проводить всестороннюю государственную политику на самых разных уровнях: на уровне государства, на ведомственном и индивидуальном уровнях.

Важным этапом в процессе борьбы с организованной преступностью в РФ стали поправки, внесённые в УК РФ в апреле 2019 года. В соответствии с ними изменениям подверглась статья 210 УК РФ: установилась специальная ответственность для лиц, «занимающих высшее положение в преступной иерархии». Внесение подобных дополнений в уголовное законодательство представляется обоснованным и закономерным в свете наблюдаемого роста организованной преступности на территории государства. Подтверждает данное суждение и официальная статистика, в соответствии с которой в 2017 году было совершено 12 093 тяжких и особо тяжких уголовно наказуемых деяния, а в 2018 году было совершено уже 12 873, на 6,5% больше, чем в 2017 году, а в 2019 году число преступлений увеличилось на 17,6%, что составило 15 141 преступлений³. Стоит также отметить тот факт, что более половины

¹ Постановление Европейского Суда по правам человека от 15 июля 2014 г. Дело «Ашларба против Грузии» [Ashlarba v.Georgia] (жалоба N 5554/08) (IV Секция) (извлечение) / Бюллетень Европейского Суда по правам человека. Российское издание. №11. 2014.

² Антонян Ю. М. Криминология. М.: Изд-во Юрайт. 2020.

³ Показатели преступности России / Информационно-аналитический портал правовой статистики Генеральной прокуратуры РФ [Электронный ресурс] URL: http://crimestat.ru/offenses_map.

авторитетов преступного мира, которые совершают преступления на территории РФ, являются иностранными гражданами.

Рассмотренное нововведение уголовного законодательства позволило сформировать специальную уголовную ответственность для криминальных авторитетов в сфере организованной преступности, однако, вместе с тем, используемые формулировки данной нормы стали предметом дискуссии среди правоведов. Рассмотрим данные дискуссионные аспекты более предметно. Так, например, пояснительная записка к законопроекту, внесшему рассмотренные дополнения, использует термин «лидеры преступного сообщества», хотя данный термин можно толковать достаточно широко и неопределённо, что создаёт значительные пробелы для правоприменителя, в особенности, в сфере экономических преступлений. Например, по мнению значительного количества предпринимателей, если та или иная компания нарушает законодательство, то в соответствии с существующим используемым термином, её руководителя можно приравнять к лидеру преступного сообщества, а саму компанию к преступному сообществу, что, безусловно, является неверным.

Отсутствие легального толкования формулировки «высшее положение в преступной иерархии» в анализируемой уголовно-правовой норме затрудняет и толкование более узкого термина «вор в законе». Данные вопросы выносились на обсуждение законодателя, однако Государственная Дума РФ пришла к выводу о том, что обозначенная проблема разрешится в результате формирования правоприменительной практики, а также с помощью вынесения соответствующего постановления Пленума Верховного Суда. Принятая редакция, в итоге, не использует термин «вор в законе» вовсе, что, напротив, усложняет правоприменительную практику по 210 статье УК РФ.

Анализ преступной статистики после внесения анализируемых дополнений в уголовное законодательство указывает на рост числа преступлений, совершаемых организованными группами. Так, предварительно расследовано особо тяжких преступлений, совершённых организованной группой за 2020 год, 6 039. А к ноябрю 2021 года данная цифра составила 7 495 преступлений. Иными словами, произошёл рост на 34,7%. Предварительно расследовано тяжких преступлений, совершённых организованной группой к ноябрю 2021 года, 10 568. В 2020 году данная цифра составляла 8 590 (уровень организованной преступности по данной степени тяжести увеличился

на 26,9%)¹. Приведённые данные статистики указывают на то, что уровень организованной преступности после внесения дополнений в 2019 году в УК РФ не снизился.

Представляется, что российскому законодателю следовало бы воспринять опыт грузинского уголовного права по данному вопросу, так как в Грузии в 2004 году была проведена реформа уголовного законодательства, в частности, был принят закон «Об организованной преступности и рэкете». Нормы данного акта содержат необходимые легальные определения терминов, используемые в отношении так называемых воров в законе. Также в рамках данного закона предусматривается повышенная ответственность для тех лиц, которые публично признают свою принадлежность к воровскому сообществу. Опыт Грузии не только дал эффективные результаты, но и получил поддержку во всём мире, в частности, поддержал данные изменения в законодательстве и ЕСПЧ². Эффективность метода борьбы с организованной преступностью в Грузии основывается на ценности криминального авторитета воров в законе, для которых является недопустим отказ от своих убеждений и от своего статуса внутри криминального сообщества.

Современный анализ проблемы организованной преступности не может проводиться вне изучения исторического контекста. И.В. Сталин и Н.С. Хрущев в период своего руководства государством, соответственно, имели реальную возможность подвергнуть репрессиям всех авторитетов криминального мира, а также их сообщников и последователей, однако они не предприняли подобных попыток. Подобная возможность была и у Л.И. Брежнева, который мог выслать за пределы государства всех руководителей преступных объединений, но и он не сделал этого. Дело в том, что, в первую очередь, среди криминальных авторитетов существовал строгий запрет на какое-либо участие в политической сфере, соответственно, для власти воры в законе не представляли опасности. Также существование криминальных авторитетов являлось необходимым элементом для поддержания внутреннего порядка в тюремной иерархии.

¹ Показатели преступности России / Информ.-аналит. портал правовой статистики Генеральной прокуратуры РФ [Электронный ресурс] URL: http://crimestat.ru/offenses_map.

² Постановление Европейского Суда по правам человека от 15 июля 2014 г. Дело «Ашларба против Грузии» [Ashlarba v.Georgia] (жалоба N 5554/08) (IV Секция) (извлечение) / Бюллетень Европейского Суда по правам человека. Российское издание. №11. 2014.

На сегодняшний день, в соответствии с данными различных источников, в России присутствует по разным оценкам от 250 до 1000 криминальных авторитетов. Возможности современного законодательства позволяют на сегодняшний день ликвидировать практически всех из них, однако анализ исторического опыта указывает на безрезультатность данных действий, так как, несмотря на кампании по ликвидации воров в законе, их количество быстро восстанавливает свою прежнюю численность¹. Представляется, что подобная устойчивость криминального сообщества обусловлена сформированной воровской идеологией, которая представляет собой слаженную систему правил, которой придерживаются все члены криминального мира.

Воровское сообщество представляет собой более устойчивое и слаженное формирование в сравнении с иными преступными группировками именно потому, что оно строится на основании общности воровской идеологии, а не на каких-либо иных критериях. Основная сложность заключается в том, что для ликвидации проблемы организованной преступности необходимо бороться именно с воровской идеологией как явлением, которое носит характер объединяющей силы, а это более сложный и длительный процесс. На сегодняшний день данное явление уже не является только лишь атрибутом мест лишения свободы, а популяризируется среди других социальных групп с помощью СМИ, в особенности среди подростков и молодёжи это проявляется, например, в популяризации тюремного сленга и воровских понятий. Отдельную роль в популяризации данного явления сыграло появление и распространение молодёжной субкультуры «АУЕ» («арестантский уклад един» или «арестантское уркаганское единство»). На сегодняшний день, к сожалению, в рамках правоохранительных методик ещё не выработались эффективные методы борьбы с популяризацией данного явления, ввиду чего наблюдается рост преступности среди молодёжи, а также пополнение состава преступного сообщества.

Отрицательным влиянием воровской идеологии является и снижение исправительной функции уголовных наказаний. По данным официальной статистики, число предварительно расследованных преступлений, совершённых лицами, ранее совершавшими преступления, составило 566 346 к ноябрю 2021 года, в то время как в 2020 году данная цифра

¹ Сысоев А.А. Преступные объединения как вид соучастия в противоправной деятельности на территории восточной Сибири в начале XX столетия // Вестник Восточно-Сибирского института МВД России. 2020. №1 (92). С.31.

составляла 617 184 за весь год¹. Подобные показатели рецидивов преступлений являются самыми высокими в Европе, что в очередной раз подтверждает необходимость противодействия воровской идеологии.

Представляется, что данную проблему необходимо на законодательном уровне именовать одной из угроз государственной и общественной безопасности, так как в совокупности с иными деструктивными объединениями под влиянием данной идеологии могут происходить процессы, направленные на подрыв государственного единства и целостности территории РФ, а также на нарушение стабильности на территории государства. Также нельзя представить эффективным результат борьбы с организованной преступностью без противодействия тем условиям и факторам, которые формируют благоприятную среду для развития и продвижения воровской идеологии. Одним из элементов подобных условий является коррупция, которая также на законодательном уровне признана в качестве одной из угроз государственной и общественной безопасности, так как данное явление негативно сказывается на стратегии развития РФ.

В прежнем Указе Президента РФ от 31.12.2015 № 683 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации» (ныне утратившем силу) отмечалось, что половину доходов криминальные картели тратят на взятки высокопоставленным чиновникам, сотрудникам силовых структур и топ-менеджерам крупных компаний. Представляется, что дополнения, внесённые в статью 210 УК РФ, сегодня являются лишь первыми шагами на пути борьбы с организованной преступностью и воровскими авторитетами в РФ. Рассмотренное дополнение нуждается в дальнейшей правовой доработке, так как на сегодняшний день данные изменения, к сожалению, не показали эффективного результата. Необходимо обозначить масштабы проблемы, а также сформировать законодательные определения используемых для данных целей понятий.

Как отмечалось выше, деятельность организованных преступных группировок в объединении с криминальными авторитетами должна стоять в одном ряду с теми явлениями, которые составляют угрозу национальной безопасности РФ. Подобный подход позволит обозначить роль и важность борьбы с данным явлением для нашего государства. Само же воровское сообщество должно рассматриваться с правовых позиций ч.

¹ Показатели преступности России / Информ.-аналит. портал правовой статистики Генеральной прокуратуры РФ [Электронный ресурс] URL: http://crimestat.ru/offenses_map.

5. ст. 13 Конституции РФ как деятельность общественного объединения, действия которого направлены на подрыв безопасности государства¹.

Таким образом, борьба с организованной преступностью является важным элементом защиты национальной безопасности РФ, а также её стратегического развития и национальных интересов. Для того, чтобы продолжить эффективную борьбу с организованной преступностью на территории РФ, необходимо объединить усилия всех уровней власти, органов местного самоуправления и институтов гражданского общества. Только слаженные совместные усилия позволят выработать единую концепцию противодействия воровской идеологии, в том числе, возможные инициативы для законопроектов в этой области регулирования правоотношений.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Конституция РФ (принята 12.12.1993 с изм., одоб. в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) //Официальный интернет-портал правовой информации [Электронный ресурс] URL:<http://www.pravo.gov.ru>.

2. Антонян Ю. М. Криминология. М.: Изд-во Юрайт, 2020.

3. Показатели преступности России / Информ.-аналитич. портал правовой статистики Генеральной прокуратуры РФ [Электронный ресурс] URL: http://crimestat.ru/offenses_map.

4. Постановление Европейского Суда по правам человека от 15 июля 2014 г. Дело «Ашларба против Грузии» [Ashlarba v.Georgia] (жалоба N 5554/08) (IV Секция) (извлечение) / Бюллетень Европейского Суда по правам человека. Российское издание. №11/2014.

5. Противодействие расследованию преступлений и меры по его преодолению/Под ред. Б. Я. Гаврилова, В. П. Лаврова. М.: Изд-во Юрайт, 2020.

6. Сысоев А.А. Преступные объединения как вид соучастия в противоправной деятельности на территории восточной Сибири в начале XX столетия // Вестник Восточно-Сибирского института МВД России. 2020. №1 (92).

¹ Конституция РФ (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) / Официальный интернет-портал правовой информации [Электронный ресурс] URL: <http://www.pravo.gov.ru>.

СЛОВО СТУДЕНТУ

УДК 347.61/.64

Алаев Алексей Анатольевич,
студент магистратуры
Международного юридического института.
a.alaev@gmail.com
Алаев А.А.,
Graduate student International Law Institute.

*Научный руководитель – Заикина Инна Викторовна,
доцент МЮИ, кандидат юридических наук.
Scientific supervisor – Zaikina I.V.,
Associate Professor of MUI, Candidate of Legal Sciences.*

АНАЛИЗ НОВЕЛЛ 2021 ГОДА В СЕМЕЙНОМ КОДЕКСЕ РФ С ПОЗИЦИИ ИНСТИТУТА ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ СЕМЕЙНЫМИ ПРАВАМИ

Аннотация. В работе показаны возможности использования института злоупотребления семейными правами для анализа новелл семейного законодательства 2021 года. Изменение условий применения семейных прав в Семейном кодексе РФ использовано для выявления новых форм возможных злоупотреблений. Качественный анализ новелл законодательства сопровождается количественным анализом судебной практики.

Ключевые слова: семейные права, семейный кодекс, анализ новелл, злоупотребление правом, новеллы законодательства.

ANALYSIS OF THE 2021 NOVELS IN THE FAMILY CODE OF THE RUSSIAN FEDERATION FROM THE PERSPECTIVE OF THE INSTITUTION OF ABUSE OF FAMILY RIGHTS

Abstract. The paper shows the possibilities of using the institute of abuse of family rights to analyze the novelties of family legislation in 2021. The change in the conditions for the application of family rights in the Family Code of the Russian Federation is used to identify new forms of possible abuse. A qualitative analysis of the novelties of legislation is accompanied by a quantitative analysis of judicial practice.

Key words: family rights, family code, analysis of changes, abuse of law, legislative changes.

Институт злоупотребления семейными правами¹ в приложении к Семейному кодексу РФ состоит из общих и специальных положений, регулируемых статьями Семейного кодекса Российской Федерации² (далее по тексту – СК РФ). В общих положениях изложены основные принципы, определяющие пределы, границы семейных прав, выход за которые при использовании субъектом своих прав может рассматриваться как злоупотребление правом. В специальных положениях института злоупотребления семейными правами изложены нормы права, направленные на пресечение уже известных злоупотреблений.

В статьях 1 и 7 СК РФ обозначены границы семейных прав, выход за которые может считаться злоупотреблением правом. Указанные общие положения института злоупотребления семейными правами позволяют использовать их как ориентиры в судебных решениях, касающихся новелл законодательства, помогая, тем самым, разрешить новый судебный прецедент. На дату проведения исследования в марте 2022 года к новеллам семейного законодательства можно отнести следующие изменения СК РФ за 2021 год [5]: статья 6 СК РФ «Семейное законодательство и нормы международного права»; статья 54 СК РФ «Право ребёнка жить и воспитываться в семье»; статья 165 СК РФ «Усыновление (удочерение)».

Рассмотрим изменения в каждой из этих новелл с позиции общих положений института злоупотребления семейными правами. Статья 6 СК РФ «Семейное законодательство и нормы международного права». Новое: Ч.2. Не допускается применение правил международных договоров в их истолковании, противоречащем Конституции Российской Федерации, а также основам правопорядка и нравственности. Такое противоречие может быть установлено в порядке, определённом федеральным конституционным законом³. Как мы можем видеть, в действующей редакции статьи 6 СК РФ часть 1 не

¹ Заикина И.В., Алаев А.А. Выделение юридического института злоупотребления правом в Семейном кодексе РФ и его взаимосвязь с другими отраслями права / Материалы VI научно-практической конференции «Современное право России: проблемы и перспективы». Институт мировых цивилизаций (НАНОВО «ИМЦ») М. 2021.

² Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 года №223-ФЗ (ред. от 02.07.2021).

³ ФЗ от 04.02.2021 № 5-ФЗ «О внесении изменений в статьи 6 и 165 Семейного кодекса Российской Федерации» // Российская газета. Федеральный выпуск № 25 (8376) от 08.02.2021.

претерпела изменений, а часть вторая была добавлена в полном соответствии с изменениями в Конституции РФ от 2020 года.

С позиции развития института злоупотребления семейными правами часть 2 уточняет и сужает пределы использования и применения семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан. Это означает, что с момента введения указанных изменений в статье 6 СК РФ возможен судебный прецедент, связанный с рассмотрением Конституционным судом РФ наличия противоречий между Международным договором РФ, согласованным с учётом семейного законодательства другой страны, и семейным законодательством РФ и Конституцией РФ. Не вызывает сомнения, что новизна такого дела, направленного на пересмотр международного договора, привлечёт к нему огромный интерес всего сообщества цивилистов. По состоянию на 1 марта 2022 года на сайте Конституционного суда РФ отсутствует информация о рассмотрении обращений на указанную тему¹. С позиции возможных прецедентов злоупотребления правом здесь также усматривается процессуальная возможность для затягивания дел по защите семейных прав для установления юридического факта противоречия между международным договором и семейным законодательством РФ.

Рассмотрим следующую новеллу 2021 года – статью 54 СК РФ «Право ребенка жить и воспитываться в семье». Изменение претерпел только абзац 2 части 2 статьи 54 СК РФ. Было: «Проживающие в одной семье и имеющие общее место жительства дети имеют право преимущественного приёма на обучение по основным общеобразовательным программам дошкольного образования и начального общего образования в государственные и муниципальные образовательные организации, в которых обучаются их братья и (или) сёстры». Стало: «Ребёнок имеет право преимущественного приёма на обучение по основным общеобразовательным программам дошкольного образования и начального общего образования в государственную или муниципальную образовательную организацию, в которой обучаются его полнородные и неполнородные брат и (или) сестра²».

¹ Решения Конституционного суда РФ [Электронный ресурс] URL: <http://www.ksrf.ru/>.

² ФЗ от 02.07.2021 № 310-ФЗ «О внесении изменений в статью 54 Семейного кодекса Российской Федерации и статьи 36 и 67 Федерального закона "Об образовании в Российской Федерации"». // Российская газета. Федеральный выпуск № 147 (8498) от 07.07.2021.

Важным инструментом квалификации злоупотребления семейными правами является определение границ, пределов права. Как мы видим по изменениям в статье 54 СК РФ, часть границ в виде ограничивающих условий приёма на обучение только для детей – братьев и сестёр, *проживающих в одной семье и имеющих общее место жительства*, на практике подтверждаемая сверкой регистрации по месту жительства, была снята! Кажется очевидным, что братья и сёстры, проживающие порознь с одним из разведённых родителей, не должны быть лишены права на общение и взаимную заботу, даже если проживают раздельно. Тем не менее, их законные права были учтены в законодательстве только в 2021 году, чему немало поспособствовала статистика по разводам в РФ: с 1995 года по настоящее время соотношение разводов к зарегистрированным бракам превышает 50%. Исторический максимум был достигнут в 2002 году и составил 84%¹. Возможно, за эти 20 лет дети разведённых родителей повзрослели и сумели донести до законодателя мысль о необходимости таких изменений.

С позиции злоупотребления семейными правами вопреки их предназначению оценка данного изменения в СК РФ нам ничего не даёт: границы права расширились, возможные злоупотребления были возможны ранее, но теперь для них нет законодательной базы. Оценка новизны новых судебных precedентов по изменениям статьи 54 СК РФ сводится к нулю. Следует отметить, что и ранее статистика дел в судах общей юрисдикции с применением данной статьи была небольшой – за три года с 01 марта 2019 года по 01 марта 2022 года было опубликовано только 327 судебных актов². При этом с даты внесения изменений в статью 54 СК РФ 02 июля 2021 года по дату подготовки материала для настоящей статьи 01 марта 2022 года – ни одного. Это косвенно подтверждает идею о том, что расширение пределов, границ права, не затрагивающих права других членов общества, снижает вероятность злоупотреблений.

Далее рассмотрим изменения 2021 года в статье 165 СК РФ «Усыновление (удочерение)». Они касаются только первого абзаца части второй статьи 165 и сделаны одновременно с изменением статьи 6 СК РФ. Новое подчеркнуто: «В случае, если в результате усыновления (удочерения) могут быть нарушены права ребёнка,

¹ Брачность и разводимость. Росстат [Электронный ресурс] URL: <http://bi.gks.ru/>

² Судебные и нормативные акты РФ с применением ст. 54 СК РФ. Суды общей юрисдикции [Электронный ресурс] URL: <https://sudact.ru/> .

установленные законодательством Российской Федерации и международными договорами Российской Федерации (с учётом положений пункта 2 статьи 6 настоящего Кодекса), усыновление не может быть произведено независимо от гражданства усыновителя, а произведённое усыновление (удочерение) подлежит отмене в судебном порядке»¹.

С позиции института злоупотребления семейными правами представленное изменение также уточняет границы применения российского семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан. Но в отличие от статьи 6 СК РФ, носящей общий характер, данное изменение касается непосредственно специальных вопросов усыновления иностранцами детей – граждан РФ. Известные в настоящее время злоупотребления семейными правами, по мнению Верховного суда РФ, состоят в незаконной посреднической деятельности в процедуре усыновления детей² (абзац 4 части 3 Постановления Пленума ВС РФ от 20 апреля 2006 года № 8. Далее по тексту – Постановление), что также регулируется статьёй 126.1 СК РФ.

Ещё одним возможным звеном злоупотреблений может быть оценка состояния здоровья усыновляемого ребенка. В части 5 Постановления Верховный суд РФ обращает внимание судей на то, что оно «должно быть подтверждено не справкой медицинского учреждения или врача, а медицинским заключением экспертной медицинской комиссии органа управления здравоохранением субъекта Российской Федерации о состоянии здоровья, физическом и умственном развитии усыновляемого ребёнка». И всё это связано с границами права, которые Верховный суд РФ разъясняет в части 15 своего Постановления: «Данные ограничения соответствуют положениям статьи 21 Конвенции о правах ребёнка, которой признано, что усыновление в другой стране может рассматриваться в качестве альтернативного способа ухода за ребёнком только тогда, когда ребёнок не может быть передан на воспитание или помещён в семью, которая в состоянии была бы обеспечить его воспитание или

¹ Ф3 от 04.02.2021 № 5-ФЗ «О внесении изменений в статьи 6 и 165 Семейного кодекса Российской Федерации». // Российская газета. Федеральный выпуск № 25 (8376) от 08.02.2021.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.04.2006 N 8 (ред. от 17.12.2013) «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей» [Электронный ресурс] URL: <https://vsrf.ru/>

усыновление, и если обеспечение какого-либо подходящего ухода в стране происхождения ребёнка является невозможным».

При этом Верховный суд РФ в пункте е) части 15 своего Постановления прямо указывает, что при усыновлении детей, являющихся гражданами Российской Федерации, иностранными гражданами должно применяться как законодательство государства, гражданином которого является усыновитель, так и положения семейного законодательства РФ. Из этого следует, что противоречие законодательства страны гражданина-усыновителя с российским законодательством в данном правовом вопросе *возможно*, и при возникновении такого прецедента оно будет рассматриваться, согласно изменениям, внесённым в статью 6 СК РФ.

По изменениям в статье 165 СК РФ можно говорить о том, что иностранные граждане по-прежнему могут быть усыновителями российских детей при условии невозможности их усыновления и лечения гражданами РФ на территории РФ. Установленное дополнительное ограничение непосредственно в статье 165 СК РФ носит уточняющий характер, но, как уже было сказано при оценке изменений в статье 6 СК РФ, может способствовать новому судебному прецеденту для Конституционного суда РФ в части статьи 165 СК РФ по вопросам усыновления иностранными гражданами на предмет непротиворечивости семейного законодательства страны усыновителя и российского семейного законодательства с учётом развития медицинского обеспечения в обеих странах.

Общие положения института злоупотребления семейными правами позволяют сопоставлять изменения границ права в виде изменения условий, ограничивающих эти права и на основе этого делать выводы о потенциально возможных пересечениях этих прав и, как следствие, о возможных злоупотреблениях правом, нарушающих принципы разумности и добросовестности. Появление новых законодательных ограничений в вопросах усыновления даёт возможность прогнозировать потенциально возможные судебные прецеденты на примере изменений статей 6 и 165 Семейного кодекса РФ, затрагивающих вопросы усыновления. На примере изменений в статье 54 Семейного кодекса РФ, затрагивающих вопросы обучения близких родственников (братьев и сестёр) в одном учебном заведении, показано, как снятие излишних законодательных ограничений и расширение правовых возможностей граждан уменьшают возможную сферу правовых злоупотреблений для удовлетворения естественных семейных интересов граждан, тем самым снимая саму потребность в

поисках злоупотреблений как инструмента реализации интересов субъекта семейных прав.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Брачность и разводимость. Росстат [Электронный ресурс] URL: <http://bi.gks.ru/>.

2. Заикина И.В., Алаев А.А. Выделение юридического института злоупотребления правом в Семейном кодексе РФ и его взаимосвязь с другими отраслями права / Материалы VI научно-практической конференции «Современное право России: проблемы и перспективы». Институт мировых цивилизаций (НАНОВО «ИМЦ»). М. 2021.

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20.04.2006 N 8 (ред. от 17.12.2013) «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об усыновлении (удочерении) детей» [Электронный ресурс] URL: <https://vsrf.ru/>.

4. Решения Конституционного суда РФ [Электронный ресурс] URL: <http://www.ksrf.ru/>.

5. Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 года №223-ФЗ (ред. от 02.07.2021).

6. Судебные и нормативные акты РФ с применением ст.54 СК РФ. Суды общей юрисдикции [Электронный ресурс] URL: <https://sudact.ru/>.

7. ФЗ от 02.07.2021 № 310-ФЗ «О внесении изменений в статью 54 Семейного кодекса Российской Федерации и статьи 36 и 67 Федерального закона "Об образовании в Российской Федерации"». // Российская газета. Федеральный выпуск № 147 (8498) от 07.07.2021.

8. ФЗ от 04.02.2021 № 5-ФЗ «О внесении изменений в статьи 6 и 165 Семейного кодекса Российской Федерации». // Российская газета. Федеральный выпуск № 25 (8376) от 08.02.2021.

9. ФЗ от 04.02.2021 № 5-ФЗ «О внесении изменений в статьи 6 и 165 Семейного кодекса Российской Федерации». // Российская газета. Федеральный выпуск № 25 (8376) от 08.02.2021.

Аликберов Кирилл Динарович,
студент 2 курса магистратуры Международного юридического института.
Alikberov_kd@mail.ru
Alikberov Kirill Dinarovich,
Student of the 2nd year of the Master's Degree,
Department of Criminal Law Disciplines, International Law Institute.

*Научный руководитель – Смирнов Александр Михайлович,
доктор юридических наук, профессор кафедры
уголовно-правовых дисциплин Международного юридического института,
главный научный сотрудник АУС ФКУ НИИ ФСИН России, доцент.*
Smirnov Alexander Mikhailovich
*Dr. Habil in Law, Professor of the Department of Criminal Law Disciplines
of International Law Institute, Chief Researcher AUS PKU Research Institute
of the Federal Penitentiary Service of Russia, Associate Professor*

ФИЛОСОФСКО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ АВТОРИТЕТА И ВЛИЯНИЯ ПРАВА В ОБЩЕСТВЕ И ГОСУДАРСТВЕ

Аннотация. Рассмотрено общее понятие, которое выражает наиболее существенные отношения в правовой действительности. Изучение данного аспекта заключается в определении наиболее фундаментальных и широких философско-правовых размышлений с возможностью применения их в жизни. В работе затронута сущность верховенства права как правовой доктрины с понятийным аппаратом, ценностью и ролью права в жизни человека, общества и государства. Описывается основная значимость уважения к нормам национального и международного права, а также недопущения преступлений, в том числе, касающихся актов агрессии, геноцида, колониального господства и иных видов для достижения поставленных целей.

Ключевые слова: право, верховенство права, правопорядок, национальное право, международное право.

PHILOSOPHICAL AND LEGAL ASPECT OF AUTHORITY AND INFLUENCE OF LAW IN SOCIETY AND STATE

Abstract. The general concept, which expresses the most significant relations in legal reality, is considered. The study of this aspect consists in determining the most fundamental and broad philosophical and legal reflections with the possibility of applying them in life. The work touches

upon the essence of the rule of law as a legal doctrine with a conceptual apparatus, the value and role of law in the life of a person, society and the state. It describes the main importance of respect for the norms of national and international law, as well as the prevention of crimes, including those relating to acts of aggression, genocide, colonial domination and other types in order to achieve the set goals.

Keywords: law, rule of law, legal order, national law, international law.

Верховенство права в правовой доктрине определяется как авторитет и влияние права в обществе. Согласно этому, никто не может быть выше закона¹. Основной проблемой взаимосвязи права и закона занимались на заре классического периода древнегреческой и мировой истории. Исследования множества выдающихся учёных связаны с этим вопросом. Самыми известными являются Сократ, Платон, Демокрит, Аристотель, Цицерон. Стоит отметить, что большинство трудов имеет собственные направления, основанные на личной эмпирике. При всех различиях в концепциях и теориях большинство придерживалось того, что закон нужно рассматривать как совокупность правовых норм². Подобное выражается во множественности и взаимосвязи юридических источников, к которым относятся решения, указы, постановления, законы, прецеденты и прочее. Законы, при всём их официальном статусе, могут быть неправомерными. Данный аспект подтверждается мировой историей. Рассуждая о подобном, можно вспомнить, что с их помощью можно осуществлять политический произвол в государстве. Не стоит забывать одну из форм права, по существу которого происхождение закона напрямую зависит от общества (интерес большинства). Подобное не позволяет продвигать антисоциальные или личностные идеи. Интерес одного человека, идущий в насильственный разрез с интересами большинства, не допустим.

Особенность философско-правового аспекта рассматривается как недопущение ограничения свобод и естественных прав человека и гражданина. Вся структура государства, включая политическую элиту, не может рассчитывать на свои чины и привилегии в ходе осуществления правосудия. Подобное означает, что все в равной

¹ Грачёва С.А. Доктрина верховенства права и судебные правовые позиции // Журнал российского права. 2014. № 4. С. 33-45.

² Сильченко Н.В. Теория верховенства закона / Н.В. Сильченко. Минск: Беларуская навука. 2015.

степени подвержены ответственности за совершённые злодеяния¹. Из этого можно вывести определение: верховенство права – это доктрина, при которой общество и государство руководствуются не частными интересами, а закреплёнными правилами поведения, которые устоялись и являются главенствующими в государстве.

Верховенство права тесно связано с конституционализмом, а также обладает принципами, по анализу которых можно проследить реальный уровень политической и социальной защищённости граждан государства. Придерживаясь утверждения большинства правоведов, принципы, которые заложены в конституциях развитых стран, тождественны принципам верховенства права. В подтверждение следует обозначить основополагающие начала, отражающие высокий уровень правового государства, где право и закон носят не номинальный, а реальный характер. К таким принципам относятся законность, гласность, разделение властей, государственный суверенитет, равенство всех граждан перед законом и судом².

В своих трудах Джон Локк упоминал, что общественная свобода может проявляться в подчинении граждан тем законам, которые приняты большинством в законодательном органе, при этом применимы ко всем. А во всём остальном, что не регламентировано, человек не ограничен в своей свободе и притязания не позволительны. Проблематика, связанная с верховенством права, была популяризирована в XIX веке, в частности, британским юристом А.В. Дайси. За основу своих работ он берёт труды Аристотеля, который писал: «Правильно, чтобы закон управлял, чем кто-либо из граждан». Многие годы он изучал и работал в этом направлении. Главная из его работ «Основы государственного права Англии» – одна из самых глубоких работ по государственному праву, в которой было придано особо выдающееся звучание концепции верховенства права.

Верховенство права отождествляет подчинённость главы государства, всех ветвей власти и финансово преуспевающих граждан только букве и духу закона. В таком русле идёт противопоставление формам государственного управления, при которых правители только прикрываются законами и самим правом. Отсутствие верховенства права и закона можно обнаружить как в республиканских странах с

¹ Скурко Е.В. Принцип верховенства права: некоторые проблемы теории и практики // Гражданин и право. 2015. № 1. С. 16-22.

² Чиркин В.Е. Верховенство права в правовом государстве: терминология и содержание // Российский журнал правовых исследований. 2016. № 4. С. 13-14.

демократическим режимом, так и в монархических государствах, ограниченных конституцией или парламентом. Данный факт обусловлен тем, что есть всеобщее пренебрежение в обществе или развит правовой нигилизм. Помимо указанных причин существует масса других, которые связаны с политической, экономической, социальной, духовной сферами жизнедеятельности общества. Верховенство права более склонно к упадку, если правительство не имеет достаточных корректирующих механизмов для его восстановления и поддержания. Стоит обратить внимание, что истинное правительство, которое заботится о своих гражданах, а не о том, как удержаться у власти и обогатиться, всегда нацелено на постоянное поддержание права, закона, правопорядка и законности в государстве. Все категории связаны между собой и не должны, по своей сути, ущемлять права, свободы и законные интересы общества и отдельно взятого гражданина.

Большинство теоретиков-правоведов заявляет, что само верховенство права несёт в себе исключительно формальный характер. При этом соблюдение внешней формы идёт в ущерб существу всего механизма государства. Механизм государства представляет собой целостную упорядоченную систему, состоящую из элементов. На практике эта система помогает в поддержании государственной власти, реализации целей и задач правительства¹.

Древняя философская концепция верховенства права резко отличается от сегодняшнего понимания. Согласно профессору политологии Пекинского университета КНР Шугуан Лю, разница при верховенстве закона в том, что закон первичен и может служить сдерживающим фактором против злоупотребления властью. При господстве закона закон – это всего лишь инструмент для правительства, который подавляет законническим образом. В империи Цинь все провинции по-своему представляли закон для одних – это местный чиновник, для других – это император, а для третьих – это Шан-ди – бог неба.

В 1945 году ООН была создана на трёх китах: всемирное развитие, права человека, международный мир и безопасность. Семьдесят шесть лет спустя сложные политические, социальные и экономические преобразования современного общества принесли нам множество вызовов и возможностей, требующих коллективного сотрудничества.

¹ Скурко Е.В. Реализация принципа верховенства права в правовых системах современности // Гражданин и право. 2017. № 4. С. 15-23.

Помимо международного сотрудничества необходимо плодотворное взаимодействие общества и государства, но оно возможно исключительно в условиях реального, а не номинального верховенства права. Верховенство права является важным компонентом поддержания мира, как это было выдвинуто Генеральной Ассамблеей и Советом Безопасности в двух резолюциях по обзору архитектуры миростроительства. Стоит обратить внимание, что термин «миростроительство» намного глубже, чем его описывает ООН, так как это деятельность, осуществляемая по окончании внутреннего и международного конфликта для восстановления основ мира. Поддержание мира требует комплексного и всеобъемлющего подхода во всей системе ООН и за её пределами. Указанное должно быть основано на согласованной деятельности в области прав человека, политики, безопасности, развития, гендерного равенства и верховенства права¹.

В документах Организации Объединённых Наций верховенство права выступает принципом эффективного управления, при котором вся структура государства, общество и отдельно взятые граждане подотчётны перед законом. Основная направленность развивает социальную сферу, уделяя внимание естественным нуждам человека. Нормы в обществе принимаются большинством, исходя из актуальных реалий, или конкретными субъектами с целью обезопасить население. Нормотворчество публично обнародуется, всегда в равной степени исполняется, при этом всё согласуется с международными нормами и стандартами в области прав человека². Неоднократно ООН пропагандировало принятие обязательных мер по обеспечению соблюдения основополагающих принципов. Фундаментом для развития международного сообщества выступает верховенство права, которое выступает гарантом безопасности и политической стабильности, служит отправной точкой для достижения экономического и социального прогресса, обеспечивает защиту прав и свобод³. Оно имеет ключевое значение для обеспечения доступа людей

¹ Резолюция, принятая Генеральной Ассамблеей 24 сентября 2012 года A/67/L.1 Декларация совещания на высоком уровне Генеральной Ассамблеи по вопросу о верховенстве права на национальном и международном уровнях. [Электронный ресурс] URL: <https://undocs.org/ru/A/RES/67/1>.

² Трокуров Н.Е. Верховенство права в современных международных отношениях. Монография. М.: Научная книга. 2006.

³ Сигалов К.Е. Гражданское общество и патология права в западноевропейском правовом пространстве // Вестник экономической безопасности. 2017. № 3. С. 60-63.

к государственным услугам, борьбе с коррупцией, ограничению злоупотребления властью и установлению взаимовыгодного договора между людьми и государством.

Таким образом, авторитет и влияние верховенства права предполагает проявление уважения к нормам национального и международного права, а также недопущение преступлений, в том числе, касающихся актов агрессии, геноцида, колониального господства и прочего. В современной истории в условиях ослабления правового поля набирают популярность преступления, связанные с насильственным экстремизмом, экологические преступления, военные преступления, торговля людьми, детская преступность, киберпреступность и иные виновно совершённые общественно-опасные деяния, запрещённые действующим законодательством. Независимо от того, кто мы и на какой территории проживаем, верховенство права и закон затрагивает всех нас. Это основа для высшей справедливости, человеческих возможностей и развития, опирающихся на мир и порядок. Правительство при этом неотступно обеспечивает все необходимые условия, а также подотчётно перед своими гражданами, способствуя личным примером направить на путь истинный без легитимного принуждения. «Ты живёшь в своих поступках, а не в теле. Ты — это твои действия, и нет другого тебя», — цитата из произведения «Маленький принц» Антуана де Сент-Экзюпери¹.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Грачёва С. А. Доктрина верховенства права и судебные правовые позиции // Журнал российского права. 2014. № 4.
2. Сильченко Н. В. Теория верховенства закона. Минск: Беларуская навука. 2015.
3. Скурко Е. В. Принцип верховенства права: некоторые проблемы теории и практики // Гражданин и право. 2015. № 1.
4. Чиркин В. Е. Верховенство права в правовом государстве: терминология и содержание // Российский журнал правовых исследований. 2016. № 4.
5. Скурко Е. В. Реализация принципа верховенства права в правовых системах современности // Гражданин и право. 2017. № 4.
6. Резолюция, принятая Генеральной Ассамблеей 24 сентября 2012 года A/67/L.1. Декларация совещания на высоком уровне

¹ Антуан де Сент-Экзюпери. Маленький принц [пер. с фр.]. М.: Le Petit Prince. 2021.

Генеральной Ассамблеи по вопросу о верховенстве права на национальном и международном уровнях. [Электронный ресурс] URL: <https://undocs.org/ru/A/RES/67/1>.

7. Троекуров Н. Е. Верховенство права в современных международных отношениях. Монография. М.: Научная книга. 2016.

8. Сигалов К. Е. Гражданское общество и патология права в западноевропейском правовом пространстве // Вестник экономической безопасности. 2017. № 3.

9. Сент-Экзюпери Антуан де. Маленький принц [пер. с фр.] М.: Le Petit Prince, - 2021.

Бакиева София Рафиковна,
студентка Московского государственного университета
им. М.В. Ломоносова
Bakieva.sofia2001@gmail.com

Bakieva Sofia Rafikovna,
Student of the Moscow State University named after M.V. Lomonosov

«VUCA-МИР» И МЕХАНИЗМЫ АКТИВИЗАЦИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СТУДЕНТОВ

Аннотация. Цель исследования – изучение системного характера выработки навыков предпринимательской деятельности у студентов в профессиональном учебном заведении. Научная новизна заключается в предложении разработки должной учебной программы, учитывая когнитивные и практические аспекты. В результате исследования определена стратегия выработки у учащихся не только умения создания дела, но и установки ведения добросовестной конкуренции между собой в любых отраслях.

Ключевые слова: «VUCA-мир», конкурентоспособность, специальные программы, общепрофессиональные навыки.

«VUCA-WORLD» AND MECHANISMS FOR ENHANCING ENTREPRENEURIAL ACTIVITY OF STUDENTS

Abstract. The purpose of the research is to study the systemic nature of the development of entrepreneurial skills among students in a vocational educational institution. Scientific novelty lies in the proposal for the development of a proper curriculum, taking into account the cognitive and practical aspects. As a result of the study, a strategy was determined for developing students not only the ability to create a business, but also the installation of conducting fair competition among themselves in any industry.

Key words: «VUCA-world», competitiveness, special programs, general professional skills.

Человечество вступило в эпоху крайне динамичного и непредсказуемого развития, обозначившую то, что в науке принято

называть VUCA-миром^{1,2}. В связи с этим как одно из основных следствий, характерных для данного периода социально-экономического развития социума, к самим людям (особенно стран развитого и развивающегося эшелона) рынок стал предъявлять новые требования. Теперь человек сам должен соответствовать крайне изменчивым условиям общества, быть гибким по отношению к одним и конкурентоспособным по отношению к другим.

С учётом этого перед современными профессиональными образовательными учреждениями стоит серьёзная задача – подготовить выпускников, соответствующих требованиям VUCA-мира. Исходя из этого, ставится главный вопрос: с помощью каких механизмов этого можно достичь? Для ответа на него вырабатываются различные образовательные программы и стандарты новых поколений, нацеленных непосредственно на формирование общепрофессиональных «гибких» навыков (softskills), призванных, как минимум, сформировать базовый фундамент компетенций, нужных для ориентации и саморазвития в меняющихся условиях рынка и, следовательно, социума.

Однако в подобном подходе крайне важен не только системный характер его реализации в профессиональных образовательных учреждениях, но и присутствие элемента целеполагания и рефлексии, то есть осознание на всех задействованных субъектных уровнях того, для чего это делается, какими методами и т.п. Исходя из вышесказанного, на наш взгляд, главным механизмом, способным объединить в полноценный комплекс образовательные нововведения современного мира, является характер направленности на предпринимательскую деятельность. Конкретно имеется в виду следующее положение.

Профессиональным образовательным учреждениям, помимо профильных дисциплин имеющихся в них специальностей, необходимо организовывать специальные программы, заточенные на выработку практических навыков и умений быстрого гибкого реагирования и приспособления студентов к меняющемуся окружению, контакт и взаимодействия с ним, кооперацию с другими личностями. Кроме этого, на базе данного «учебного» фундамента должны быть созданы сообщество, корпоративная инфраструктура,

¹ Англ. аббр. от «нестабильный», «неопределённый», «сложный», «неоднозначный».

² Что такое VUCA-мир и как в нём жить? [Электронный ресурс] МОНОКЛЕР. URL: <https://monocler.ru/chto-takoe-vuca-mir-i-kak-v-nem-zhit/>

позволяющие аккумулировать, словно акселератор, всех заинтересованных студентов, способствовать их коммуникации, обмену идеями, опытом.

С учётом этого крайне важно поощрение инициативности в культурно-массовой, спортивной, учебной, научной и иной деятельности учащихся. Именно оно, как видится, находится в центре системы развития предпринимательских компетенций, так как, прежде всего, связано с когнитивными свойствами личностей. Развитие указанного фактора способствует большему осмыслению самого себя, контролю своих психологических особенностей, пониманию их возможных плюсов для использования в каких-либо сферах деятельности, а также формирует уверенность в собственных силах.

Возвращаясь к учебному процессу и его формам, которые могут способствовать развитию предпринимательских навыков, важно помнить, что непосредственно сам он должен быть выстроен по принципу модели. То есть нужна стимуляция либо самого предпринимательства, либо его отдельных элементов. Это, например, можно сделать в виде использования различных ролевых форм организации занятий. Также далеко не последнее место здесь будет занимать и фактор переговорного искусства, который можно вырабатывать в ходе дискуссий, дебатов и иных диалоговых мероприятий.

Кроме этого важна динамика учебного процесса. На наш взгляд, она является одним из краеугольных камней в предпринимательской деятельности наряду с осознанием рисков. Студенты в ходе обучения в профессиональном образовательном учреждении должны научиться работать с данными рисками, привыкнуть к ним, чтобы должным образом сформировать у себя когнитивные позиции перед тем, как иметь дело с реальным бизнесом.

Итак, что можно сказать на основе обозначенных выше моментов? Характер выработки навыков предпринимательской деятельности у студентов в профессиональном учебном заведении является системным. Здесь для разработки должной учебной программы, способствующей активизации этого положения, необходимо учитывать когнитивные и практические аспекты. При их комплексном взаимодействии между собой, как видится, у учащихся могут вырабатываться не только умение создания дела, но и установки ведения добросовестной конкуренции в любых отраслях деятельности (в дальнейшем – и в бизнес-сфере). Данные положения являются

первичными столпами, способствующими дальнейшей активации предпринимательской деятельности уже на более высоких уровнях.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Ефремова Г.М., Глебова Н.М., Ермакова Н.С. Проблемы развития молодёжного предпринимательства: мнение студентов // Инновационное образование и экономика. 2012. №10.

2. Николина В.В., Шарина А.В. Модель формирования предпринимательской активности студентов в системе среднего профессионального образования // Профессиональное образование в современном мире. 2015. №4 (19).

3. Резник Г.А. Студенческое предпринимательство в вузе: проблемы и перспективы развития [Электронный ресурс] Cyberleninka. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/studencheskoe-predprinimatelstvo-v-vuze-problemy-i-perspektivy-razvitiya>

4. Что такое VUCA-мир и как в нем жить? [Электронный ресурс] // МОНОКЛЕР. URL: <https://monocler.ru/chto-takoe-vuca-mir-i-kak-v-nem-zhit/>.

Бакиева София Рафиковна,
студентка Московского государственного университета
им. М.В. Ломоносова
Bakieva.sofia2001@gmail.com

Bakieva Sofia Rafikovna,
Student of the Moscow State University named after M.V. Lomonosov

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ СИСТЕМНОГО ПОДХОДА В ЮРИДИЧЕСКИХ ИССЛЕДОВАНИЯХ

Аннотация. Цель исследования – изучение системного подхода в юриспруденции. Научная новизна заключается в анализе системного подхода к юридическим исследованиям структурных элементов системы юридической ответственности органов публичной власти, интегрального характера связей элементов системы. В результате исследования определена стратегия применения системного подхода в юриспруденции.

Ключевые слова: системный подход в юриспруденции, структурные элементы системы юридической ответственности органов публичной власти, интегральный характер связей элементов системы, стратегия применения системного подхода в юриспруденции.

USING A SYSTEMS APPROACH IN LEGAL RESEARCH

Abstract. The purpose of the research is to study a systematic approach in jurisprudence. Scientific novelty lies in the analysis of the systematic approach in legal research, the structural elements of the system of legal responsibility of public authorities, the integral nature of the links between the elements of the system. As a result of the study, a strategy for applying a systematic approach in jurisprudence was determined.

Key words: systematic approach in jurisprudence, structural elements of the system of legal responsibility of public authorities, the integral nature of the links between the elements of the system, the strategy of applying the systemic approach in jurisprudence.

Человек – это биосоциальное существо, высшее существо из всех известных нам в данный момент. Особенность человеческой популяции заключается в способности говорить, создавать орудия труда, применять их в деятельности и мыслить. Одной из сторон мышления людей является познание – процесс погружения человеческого интеллекта в действительность, который

осуществляется для получения знаний (как известно нам из лекционных материалов). Именно в процессе познания мы можем наиболее эффективно личностно развиваться и напрямую, таким образом, способствовать развитию всей своей популяции.

С появлением стремления к познанию у человечества появилось такое понятие, как наука. С течением времени людьми совершалось всё больше и больше открытий, расширялась база знаний по самым разным областям деятельности. Было создано множество научных дисциплин – естественнонаучных и социально-гуманитарных. Именно к числу последних относится юриспруденция – наука о свойствах государства и права.

Юриспруденция создаёт основу правовой системы общества, регулируя социальное поведение людей. Но можно ли назвать современную систему права совершенной? Это крайне интересный для изучения вопрос. Как можно заметить, сегодня крайне популярным является системный подход, отражающий, в том числе, междисциплинарный мейнстрим науки за счёт использования его в совершенно разных направлениях исследований. Однако что это такое? Далеко не все могут ответить должным образом на поставленный вопрос, когда стараются применять данный методологический аппарат в своих изысканиях. Здесь приведём относительно лаконичное понимание этой материи. Под ней понимаем, в первую очередь, умение выделения нужной системы, связанной с конкретными объектом и предметом какого-либо исследования. Затем – изучение её элементов и, что самое главное, их взаимосвязей и целей функционирования, определяющих рассматриваемую систему. Из этого исходит гибкость описанного подхода. Он позиционируется как альтернатива математико-механическому инструментарию научно-исследовательской деятельности за счёт своих свойств¹, вследствие чего может быть использован по-разному – будь то естествознание или история, или юриспруденция.

Начнём с того, что система по своему определению – это совокупность объектов, каким-либо образом связанных между собой и образующих единое целое. Нетрудно сделать вывод, что всё в нашем мире состоит из систем – больших и малых, всё связано между собой. И область права является также единой системой, в которой существует множество её составляющих, неразрывно взаимодействующих друг с

¹ Брызгалина Е.В. Концепции современного естествознания: учебник. М.: Проспект. 2015.

другом и с объектами извне. Преимущество системного метода в исследованиях состоит в том, что он может выявить свойства целиковой системы, которые не всегда можно найти по отдельности у каждой её составляющей. А также системный метод позволяет анализировать поведение исследуемой совокупности объектов не только в моменте, но и в динамике их развития.

В юриспруденции системный метод исследования стал актуален в тот момент, когда область права начала принимать значительно более масштабные обороты, усложняться. И на данный момент системный подход в юридических исследованиях представляет собой изучение не каждого элемента системы в отдельности, а внимательное рассмотрение их взаимосвязей и результатов совместного действия, а также аспектов их взаимодействия с социальной, экономической, природной и иными системами, находящимися за пределами правовой области¹. Начать анализ стоит с понимания необходимой корреляции познания сложных объектов и выбора системного подхода в научном исследовании. Для начала необходимо указать, что подобная корреляция действительно должна иметь место. При этом исходит она непосредственно из целеполагания, которое поставлено для конкретного исследования и конкретного решения проблемы. Из этого выходит то, что для достижения разных поставленных целей требуются разные методы. Далее постараемся несколько развернуть данную мысль.

Сложные объекты далеко не всегда нужно изучать с помощью системного подхода. Как уже было сказано, данная необходимость должна исходить непосредственно из поставленной цели и видящейся гипотезы². Для системного подхода крайне важно использование понятия «система», что, в свою очередь, накладывает на исследователя обязательство учитывать её характеристики, свойства и функции, что нужно для самого изучения какого-либо сложного объекта как системы и различения его от просто сложного нагромождения³. По сути, можно сказать, что данный аспект определил популярность этого инструмента

¹ Ображиев К.В. Системный подход в юриспруденции: теоретико-методологические основы. [Электронный ресурс] Портал «CyberLeninka». URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sistemnyy-podhod-v-yurisprudentsii-teoretiko-metodologicheskie-osnovy/viewer>.

² Нарыкова С.П. Системный подход к исследованию механизма правового регулирования: автореф. дис. канд. юрид. наук. М. 2006.

³ Тарасенко Ф.П. Прикладной системный анализ: учебное пособие. М.: КНОРУС. 2010.

в контексте междисциплинарного мейнстрима современности¹. При этом, если перед исследователем не стоит задача изучения сложного объекта как системы вкупе с его взаимоотношением с какой-либо внешней средой, то для этого, в целом, подойдёт и использование структурного метода. Здесь, в первую очередь, подразумевается разбитие изучаемой материи на более простые составляющие с выделением их механических связей, имеющих, скорее, последовательный и иерархический характер².

Далее выделим и проанализируем наиболее сложные объекты в юриспруденции. Начнём с того, что в юриспруденции системный метод исследования появился именно в момент усложнения правовой системы, то есть появления в ней по-настоящему сложных объектов. Конечно, на это есть объективные причины. Вспомним знаменитого британского учёного Фрэнсиса Бэкона, ставшего основателем эмпиризма, способа научного исследования через применение экспериментов – активного целенаправленного метода изучения явлений в точно фиксированных условиях их протекания, которые могут создаваться и контролироваться самим исследователем. Фрэнсис Бэкон считал, что в естественном состоянии природного мира реализованы далеко не все возможности материи³.

Эту позицию можно связать и с объектами правовой области. Самые интересные свойства сложных элементов не всегда могут проявиться в их обособленной деятельности. Зачастую для их выявления необходимо взаимодействие сложного объекта с «раздражителями» – другими объектами этой или любой иной системы. А системный метод исследования как раз таки позволяет взглянуть на сложные элементы со стороны их взаимодействия с иными объектами, потому его использование абсолютно логично для досконального изучения усложнённых составляющих систем права.

Юриспруденция – это поистине сложная и важная наука. Она поддерживает в социуме баланс, защищая права людей, предупреждая общественный хаос, наказывая неправомерно поступающих личностей.

¹ Брызгалина Е.В. Концепции современного естествознания: учебник. М.: Проспект. 2015.

² Ображиев К.В. Системный подход в юриспруденции: теоретико-методологические основы [Электронный ресурс] Cyberleninka. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sistemnyy-podhod-v-yurisprudentsii-teoretiko...>

³ Дмитриев И.С. Истоки эксперименталистской методологии Ф. Бэкона. [Электронный ресурс] URL: <http://naukarus.com/inquisitor-de-rerum-natura-istoki-eksperimentalistskoy-metodologii-f-bekona>.

И, конечно же, это система, имеющая внутри себя достаточно сложные для изучения и понимания объекты. Гражданское право считается одной из сложнейших отраслей права, ведь, помимо многочисленных тонкостей имущественных отношений, его изучение невозможно без знания латинского языка. Первоначальное деление на частное и публичное право произошло ещё в Древнем Риме, и на Русь оно пришло именно оттуда. По сей день в области гражданского права сохранились термины из Римской Империи на латинском языке¹, что, безусловно, усложняет понимание данной отрасли права, а потому она является сложнейшим объектом внутри правовой системы.

Толкование юридических норм также однозначно можно считать очень сложным аспектом области права, ведь оно имеет неоднозначную форму. Существует три вида толкования: 1) буквальное (адекватное), где смысл нормы и текста совпадают; 2) расширительное (распространительное), где смысл нормы шире смысла её текста; 3) ограничительное, где смысл нормы уже смысла её текста. Таким образом, для решения одной юридической проблемы всегда существует несколько точек зрения. Даже суды, вынося вердикты по аналогичным делам, могут не совпадать во мнениях, так как каждый судья основывается на определённой нормативно-правовой базе, и это вызывает неоднозначность судебной практики.

Многие проблемы функционирования правовой системы на самом деле заключаются в терминологии. Одной из них является соотношение государственного, народного и национального суверенитетов. Часто понятия «государство», «народ» и «нация» употребляются в качестве синонимов, и их формулировки размываются, теряют свою чёткость. Потому и разграничение суверенитетов в данном случае становится крайне проблематичным², что тоже является сложнейшим аспектом в юриспруденции.

Отходя от теоретически сложных аспектов работы правовой системы, хотелось бы обратить внимание на следующую проблему – мировую тенденцию компьютеризации. В современном мире

¹ Макарова И.В. Влияние римского права на становление института обязательственного права в России: вопросы теории и истории [Электронный ресурс] «Портал DisserCat». URL: <https://www.dissercat.com/content/vliyanie-rimskogo-prava-na-stanovlenie-instituta-obyazatelstvennogo-prava-v-rossii-...>

² Черняк Л.Ю. О соотношении государственного, народного и национального суверенитетов [Электронный ресурс] Портал «CyberLeninka». URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-sootnoshenii-gosudarstvennogo-narodnogo-i-natsionalnogo-suverenitetov/viewer>.

технологии развиваются с невероятной скоростью, и всё больше областей деятельности активно переходят на IT-оснащение и требуют от своих кадров уверенного владения персональным компьютером. Силловые структуры, естественно, не являются исключением. В наши дни большое значение в проведении расследований имеет проверка камер наблюдения, установка сигнализационных систем и т. п. Всё это требует не только по-настоящему большого объёма качественных технических средств, но и должной квалификационной подготовки соответствующих кадров, что пока является затруднительным для правовой системы, хотя над решением этой проблемы активно работают¹.

Значительной проблемой юриспруденции является также классификация должностных преступлений на основе злоупотребления и превышения должностных полномочий. Как известно, для силовых структур в момент задержания или обезвреживания преступников действуют особые нормы дозволенного, которые имеют крайне тонкую грань с недопустимым превышением полномочий. Потому составы должностных преступлений зачастую вызывают множество споров в момент рассмотрения их органами предварительного следствия и являются крайне неоднозначными², а потому по праву считаются сложным аспектом юридической области.

Как известно, основная функция органов публичной власти – это управление обществом на разных его уровнях. Именно они определяют основные направления политики страны, что напрямую влияет на социальную жизнь граждан. На данный момент законодательство не предусматривает полноценную систему ответственности органов публичного права за неисполнение или ненадлежащее исполнение их обязанностей, что провоцирует халатность и беззаконие на таком важном для всего общества уровне высшей власти³. Потому очевидно, что для органов публичной власти обязательно наличие особых мер юридической ответственности за неправомерные действия, ведь они,

¹ Дерюгин С.В. Актуальные проблемы использования современных информационных технологий [Электронный ресурс] URL: <https://pskgu.ru/download.php/pskgu/files/PAGES/FILE/9aa0cf35-301d-459f...>

² Гудеева Е.А. Проблемы классификации должностных преступлений (на основе злоупотребления и превышения должностных полномочий). [Электронный ресурс] URL: <https://pskgu.ru/download.php/pskgu/files/PAGES...>

³ Малько А.В., Маркунин П.С. Значение системного подхода в исследовании юридической ответственности органов публичной власти [Электронный ресурс] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/znachenie-sistemnogo-podhoda-v-issledovanii->

как было изложено выше, имеют влияние не только на самих представителей публичной власти, но и на весь народ в целом, находящийся в их подчинении. Неисполнением или ненадлежащим исполнением своих обязанностей представители рассматриваемого уровня власти могут нанести категорический вред гражданам своего государства и привести его к стагнации или даже регрессу.

Следующим аспектом настоящего исследования является анализ структурных элементов системы юридической ответственности органов публичной власти. Главным элементом системы юридической ответственности органов публичной власти является, конечно же, сама публичная власть, представляющая собой совокупность качественных характеристик, образующих правовой статус в виде полномочий, обязанностей, иммунитетов и т. п. Публичная власть включает в себя следующие органы: государство, местное самоуправление и должностные лица, каждый из которых характеризуется своей особой спецификой. Важнейшим элементом данной системы также являются основания юридической ответственности органов публичной власти, которые, в большинстве своём, аналогично носят специфический характер в зависимости от субъекта (государство, местное самоуправление или должностное лицо).

Следующим основным элементом системы юридической ответственности органов публичной власти является её процессуальная составляющая, т. е. процедура применения меры ответственности. Этот элемент, на наш взгляд, является наиболее сложным внутри рассматриваемой системы, так как в процессе применения мер ответственности встречаются неоднозначные моменты, основанные на наличии особых полномочий у тех или иных органов публичной власти, провоцирующих злоупотребление их представителями своего положения¹.

Таким образом, можно сделать вывод, что система юридической ответственности органов публичной власти крайне сложна и имеет множество неточностей, которые однозначно должны быть тщательно рассмотрены законодательством для предотвращения неправомерных действий непосредственно со стороны представителей публичной власти. В одной из своих А.В. Малько высказал мысль, что «на практике в вопросах ответственности речь идёт о процессуальной

¹ Малько А.В., Маркунин Р.С. Значение системного подхода в исследовании юридической ответственности органов публичной власти [Электронный ресурс] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/znachenie-sistemnogo-podhoda-v->

составляющей процедуры привлечения к ответственности, следовательно, последовательность элементов системы играет ключевую роль»¹. Закладывая в основу следующего повествования данное высказывание, произведём анализ данной мысли и отразим нашу точку зрения, касаемо данного вопроса.

Привлечение какого-либо лица к юридической ответственности может осуществляться не только специализированным органом, но и непосредственным руководителем этого лица. То есть, согласно действующему законодательству, начальник обладает чрезмерными возможностями (полномочиями) в решении вопроса о привлечении подчинённых (работников) к ответственности². Из этого положения можно сделать вывод, что последовательность элементов системы действительно играет ключевую роль, ведь в вопросе привлечения к ответственности руководитель и подчинённый связаны неразрывно. Поэтому вышеизложенной фразой А.В. Малько обозначает, что в самой работе системы ответственности важнейшую роль играет процессуальный компонент, то есть что и как функционирует и производится. Для корректности существования этой позиции необходима последовательность в её выстраивании и функционировании её внутренних элементов. Можно сказать, что каждый системный компонент должен играть строго отведённую и расписанную ему в регламентах и законодательстве роль, не заходя на пространство других. В противном случае взаимосвязи осложнятся, засорятся бюрократическими ошибками, и получится хаос.

Далее проанализируем аспект интегрального характера связей элементов системы. Интегральный характер – это одно из основных свойств системы юридической ответственности публичной власти. Он подразумевает под собой очень высокую степень устойчивости рассматриваемой системы. Настолько высокую, что ни один составляющий элемент не может быть изъят из общей совокупности, ведь в таком случае рухнет абсолютно вся система. Показательным примером данного подхода является то, что без наличия мер ответственности бессмысленным будет привлечение лица по конкретным основаниям³. Основной вывод, к которому пришли в ходе

¹ Малько А.В., Маркунин Р.С. Там же.

² Малько А.В., Маркунин Р.С. Там же.

³ Малько А.В., Маркунин Р.С. Значение системного подхода в исследовании юридической ответственности органов публичной власти [Электронный ресурс] URL: [https://cyberleninka.ru/article/n/znachenie-sistemnogo-podhoda-v-](https://cyberleninka.ru/article/n/znachenie-sistemnogo-podhoda-v)

данного исследования, можно сформулировать следующим образом: система юридической ответственности органов публичной власти в России недоработана, не выстроена должным образом, и это необходимо менять, модернизируя работу как каждого элемента в отдельности, так и всей системы в целом¹.

В нашей стране действительно крайне некорректно выстроена работа органов власти. Большое количество полномочий, вседозволенность – это то, чем характеризуется действующая власть. И многие люди из органов пользуются своим положением, злоупотребляют своими возможностями, нанося вред народу, которым они управляют. Статистически доказано, что в современных реалиях уровень коррупции и преследования органами власти личных интересов в нашей стране крайне высок, что необходимо искоренить, ведь это не только провоцирует деградацию гражданского общества, но и вызывает народное недовольство, подрывая безопасность и комфорт жизнедеятельности граждан.

Как видно, системный подход действительно можно применять к разным исследовательским направлениям. Его инструментарий очень обширен и позволяет создавать уникальные и интересные для разбирательства результаты. Однако сам он является достаточно новым в научном сообществе и особенно – в юриспруденции, отчего попытки его применения в работах носят, скорее, экспериментальный характер. Впрочем, это касается, по сути, всей гуманитарной сферы.

В заключении хочется отметить, что использование системного подхода в юридических исследованиях – это, на наш взгляд, возможность значительно улучшить правовую систему. Анализ взаимосвязей элементов системы права и динамики её развития позволит отказаться от противоречий внутри данной системы, сделать её более чёткой, демократичной, честной и эффективной. Потому, считаем, системный подход в исследованиях однозначно следует активно использовать, ведь он может значительно поспособствовать развитию человеческого общества в целом.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Брызгалина Е.В. Концепции современного естествознания: учебник. М.: Проспект. 2015.
2. Гудеева Е.А. Проблемы классификации должностных преступлений (на основе злоупотребления и превышения должностных

¹ Малько А.В., Маркунин Р.С. Там же.

- полномочий) [Электронный ресурс] URL: <https://pskgu.ru/download.php/pskgu/files/PAGES/FILE/9aa0cf35-301d->
3. Дерюгин С.В. Актуальные проблемы использования современных информационных технологий [Электронный ресурс] URL: <https://pskgu.ru/download.php/pskgu/files/PAGES/FILE/9aa0cf35...>
4. Дмитриев И.С. Истоки эксперименталистской методологии Ф. Бэкона [Электронный ресурс] URL: <http://naukarus.com/inquisitor-de..>
5. Ображиев К.В. Системный подход в юриспруденции: теоретико-методологические основы [Электронный ресурс] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sistemnyu-podhod-v-yurisprudentsii-...>
6. Нарыкова С.П. Системный подход к исследованию механизма правового регулирования: автореф. дис. канд. юрид. наук. М. 2006.
7. Тарасенко Ф.П. Прикладной системный анализ: учебное пособие. М.: КНОРУС. 2010.
8. Макарова И.В. Влияние римского права на становление института обязательственного права в России: вопросы теории и истории [Электронный ресурс] URL: <https://www.dissercat.com/conten...>
9. Черняк Л.Ю. О соотношении государственного, народного и национального суверенитетов [Электронный ресурс] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-sootnoshenii-gosudarstvennogo-...>
10. Малько А.В., Маркунин Р.С. Значение системного подхода в исследовании юридической ответственности органов публичной власти [Электронный ресурс] URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/zn...>

Бредихин Андрей Сергеевич,
студент 1-го курса магистратуры
Московской академии Следственного комитета Российской Федерации
andrejbredihin65@gmail.com
Bredikhin Andrei Sergeevich,
1-st year master's student
Moscow Academy of the Investigative Committee of the Russian Federation

Кравцов Дмитрий Александрович,
кандидат юридических наук, доцент, подполковник юстиции,
доцент кафедры уголовного права и криминологии
Московской академии Следственного комитета Российской Федерации
dakrav@yandex.ru
Dmitriy Kravtsov
Candidate of Law, Associate Professor, Lieutenant Colonel of Justice,
Associate Professor, Department of Criminal Law and Criminology
Moscow Academy of the Investigative Committee of the Russian Federation

О НЕКОТОРЫХ ПОДХОДАХ К ПОНИМАНИЮ ПРЕСТУПЛЕНИЙ КОРРУПЦИОННОЙ НАПРАВЛЕННОСТИ

Аннотация. В статье актуализируется проблема осмысления понятия «коррупция», что обусловлено многообразием исследовательских подходов, существующих в настоящее время в юридической науке. Авторами рассматриваются позиции различных научных деятелей, действующее законодательство, подходы к пониманию феномена коррупции. Опираясь на ранее опубликованные труды, предпринимается попытка определения понятия преступлений коррупционной направленности.

Ключевые слова: коррупция, преступления коррупционной направленности, ФЗ «О противодействии коррупции», подходы к пониманию коррупции, corrumperе.

ON SOME APPROACHES TO UNDERSTANDING CORRUPTION OFFENSES

Abstract. The article actualizes the problem of understanding the concept of "corruption", which is due to the diversity of research approaches that currently exist in the legal science. The author examines the positions of various scholars, current legislation, and approaches to understanding the

phenomenon of corruption. Based on previously published works, an attempt is made to define the concept of crimes of corruption.

Key words: corruption, crimes of corruption, Federal Law "On Combating Corruption", approaches to the understanding of corruption, corrumpere.

На протяжении всей многовековой истории нашей страны преступления коррупционной направленности считались одной из самых значимых проблем, представляющих угрозу существования государства. На сегодняшний день в научном мире проблема преступлений коррупционной направленности не потеряла своей актуальности. Интерес к данной проблеме обусловлен тем обстоятельством, что преступления коррупционной направленности наносят огромный ущерб экономике, снижают уровень жизни граждан, препятствуют нормальному развитию государства, становлению гражданского общества.

Коррупция как многоаспектное социальное явление в настоящее время остаётся до конца не познанной. В научной литературе было предпринято немало различных исследований для понимания явления коррупции, но учёным так и не удалось прийти к единому мнению относительно того, что же следует понимать под термином «коррупция». В связи с этим, по нашему мнению, следует рассмотреть основные подходы к его пониманию и определить, что же представляет собой данный феномен.

Принято считать, что термин «коррупция» берёт своё начало в эпоху древнеримского государства и происходит от латинского слова «*corruptio*» (производное от глагола *corrumpere*), что означает «подкупать, портить, уничтожать, соблазнять, свращать». В данном случае не трудно заметить, что термин «*corruption*» содержит весьма разнообразное и обширное смысловое значение, при этом важно указать, что оно имеет и некую универсальность, заключающуюся в посягательстве на правовые, нравственные и религиозные сферы общества. В это же время при более детальном рассмотрении слова «*corrumpere*» стоит отметить, что указанный термин содержит в себе сочетание двух слов «*cor*» (сердце, душа, дух) и «*ruptum*» (рвать, разрушать, ломать)¹, изучение которых даёт возможность понять, что под коррупцией подразумевается не только подкуп должностных или

¹ Латинско-русский словарь: Ок. 50000 слов / И. Х. Дворецкий. 2-е изд., испр. М.: Рус. яз. 1976.

иных лиц, но и разращение их внутреннего мира, моральных устоев и как итог разрушение целостности государства. Учитывая, что современная социальная действительность не стоит на месте, очевидно, что по прошествии времени понятие «коррупция» претерпело значительные изменения (культурные, социальные, исторические), что, несомненно, привнесло новый смысл в его понимание. В связи с этим для целостного понимания данного явления предлагается обратиться к существующим в настоящее время подходам к понятию коррупции – этимологическому, легальному, классическому, институциональному. Рассмотрим их.

В рамках этимологического подхода данное понятие находит своё отражение в различных толковых словарях. Так, например, в Малом академическом словаре коррупция определяется как подкупность, а также продажность¹. В научных трудах С. И. Ожегова и Н. Ю. Шведовой понятие коррупции интерпретируется с позиции нравственности и истолковывается как моральное разложение должностных лиц и политиков². Анализируя мнения вышеперечисленных авторов, следует обратить внимание, что характерными этимологическими признаками являются как незаконное обогащение должностных лиц, так и их моральное разложение – упадок нравственных ценностей, что позволяет сделать вывод о сложности и неоднозначности рассматриваемого явления. Поэтому отнести данный феномен к единому пониманию непросто.

Основателем классического (социально-философского) подхода является философ Гесиод (VIII-VII вв. до н. э.). В своих работах учёный проводит размышление о справедливости, признавая её одной из главных человеческих ценностей. Вместе с этим он считает, что все исторические общественные изменения являются следствием разрушения морально-нравственных отношений людей³. Соответственно, можно констатировать, что коррупция – это нарушение справедливости по отношению к государству и закону, а разрушение нравственности – это порча внутреннего мира человека, влекущая за собой нарушение норм права.

¹ Словарь русского языка: В 4-х т. / РАН, Ин-т лингвистич. исследований; Под ред. А. П. Евгеньевой. 4-е изд., стер. М.: Рус. яз.; Полиграфресурсы. 1999.

² Словарь русского языка: 70000 слов / С. И. Ожегов; под ред. [и с предисл.] Н. Ю. Шведовой; АН СССР, Ин-т рус. яз. 21-е изд., перераб. и доп. М.: Рус. яз. 1989.

³ Гесиод. Полное собрание текстов. М.: Лабиринт. 2001.

К сторонникам классического подхода относились также Аристотель, Платон, Фукидид, Макиавелли, которые определяли коррупцию как упадок моральных устоев общества. В своей работе «Политика» Аристотель рассматривал коррупцию как одно из явлений гибели политической организации общества. По мнению философа, государственные служащие доступны подкупу, в связи с чем часто приносят в жертву государственные дела ради угождения¹. В свою очередь, Платон в своих работах ставил своей задачей исследовать сущность и значение справедливости в жизни государства, опровергая мораль эгоизма, основывающуюся на исключительном значении материальных благ, при этом доказывая важность справедливости для развития общества².

Нельзя не признать, что взгляды вышеуказанных учёных во многом имели принципиальные расхождения, например, в определении сущности преступности и, в частности, коррупции. Однако это обстоятельство не лишает возможности выделить основной посыл данного подхода, который выражается в том, что мыслители Античности в своей концепции обращали внимание на мораль как на основу формирования личности в борьбе с любыми проявлениями преступности. В этой связи очевидно, что формирование антикоррупционного сознания является важнейшей задачей в борьбе с коррупцией.

При рассмотрении легального подхода необходимо обратиться к Федеральному закону от 25 декабря 2008 г. № 273-ФЗ «О противодействии коррупции». Так, в статье 1 указанного закона закреплён перечень деяний, которые следует относить к преступлениям коррупционной направленности, а также указано, что следует считать предметом коррупционного деяния. Из позиции законодателя следует, что предметом совершения коррупционного преступления признаются только предметы, имеющие материальную выгоду³. Также в рамках судебного правотворчества в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 9 июля 2013 г. N 24 разъясняется, что в качестве предмета коррупционной деятельности могут быть не только материальные ценности, а также разного рода услуги, которые должны

¹ Аристотель. Политика / Аристотель. Сочинения: в 4-х т. / пер. с древнегреч.; общ. ред. А. И. Доватура. М.: Мысль. 1984. Т. 4. С. 376-644.

² Платон. Собрание сочинений: в 4 т. Т 2 / Платон. М.: Мысль. 1993.

³ ФЗ от 25.12.2008 N 273-ФЗ «О противодействии коррупции» // Российская газета, N 266, 30.12.2008.

получить денежную оценку¹. В рамках указанного подхода некоторые авторы критически относятся к легальному определению, указывая на его недостаточную чёткость, а также отсутствие некоторых существенных признаков, характерных для данного понятия, что приводит к дискуссии в научных кругах.

Одним из учёных-юристов, считающих приведённый в законе вариант определения не совсем удачным, является С. Н. Шевердяев. Автор обращает внимание на символизм указанного в законе понятия и предлагает рассмотреть данное определение с точки зрения ряда практических случаев. Выделяя среди недостатков его недостаточную проработанность, а также лишь наличие материальной выгоды как единственного ключевого признака, позволяющего признать коррупционное деяние преступлением, автор указывает на то, что в общественной жизни давно известно о фактах «иной личной заинтересованности» как признака объективной стороны коррупционного преступления. Обозначенный признак «иная личная заинтересованность», по мнению учёного, был очень востребован, поскольку его целью является поддержка лояльных должностных лиц, а также их дальнейшее продвижение по службе для своих противоправных целей, что в будущем может причинить серьёзный вред как общественным интересам, так и интересам государственной власти.

Также интересной представляется позиция И.Я. Лепёхина и В.Н. Зайковского, которые высказались о несоответствии указанного в законе определения требованиям, содержащимся в антикоррупционных конвенциях, в которых речь идёт и о нематериальной коррупции².

Таким образом, как справедливо отмечают авторы, приведённое в Федеральном законе определение коррупции обладает определёнными недостатками, одним из которых является отсутствие признака иной личной заинтересованности. Его общественная опасность заключается в том, что факты получения выгоды в виде неимущественного характера могут повлечь в дальнейшем причинение существенного вреда общественным отношениям. В данной связи важно привести

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2013 N 24 «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях» // Российская газета, N 154, 17.07.2013.

² Лепёхин И. Я., Зайковский В. Н. Перспективы развития антикоррупционных мер, осуществляемых в России на муниципальном уровне // Российская юстиция. 2016. № 2. С. 30–32.

альтернативную позицию, согласно которой, при совершении коррупционного преступления с использованием выгоды неимущественного характера будут существовать сложность отграничения материальной и нематериальной выгоды, а также проблема установления её оценочной стоимости. Поэтому, по нашему мнению, признавать неимущественную выгоду в качестве предмета коррупционного преступления на данный момент не представляется возможным.

Примером институционального подхода может послужить точка зрения Я. Тарковски. По утверждению учёного, коррупция рассматривается не как абсолютное зло, а как естественный социальный феномен. Близкой по смыслу представляется точка зрения С. Хантингтона. По утверждению научного деятеля, коррупцию нельзя считать абсолютным злом¹. Напротив, по мнению автора, она выполняет в определённой степени общественно полезную функцию, обеспечивая поддержку общественным группам, выступающим против проводящей преобразования власти. Изучение данного подхода свидетельствует, что коррупция рассматривается как положительный элемент, наделённый своими полезными функциями, двигающими общественный прогресс. С данным подходом сложно согласиться, учитывая, какое губительное влияние она оказывает на развитие общества и страны в целом. При этом негативные последствия, порождаемые этим феноменом, причиняют серьёзный вред демократии, интересам общества, а также национальной безопасности государства.

Таким образом, в юридической науке существует многообразие различных подходов, обладающих своими характерными признаками к определению понятия «коррупция». В этой связи именно углубленный анализ сложившихся подходов может позволить установить исчерпывающие признаки коррупции, осмысление которых открывает доступ к единому пониманию данного феномена. По нашему мнению, под преступлениями коррупционной направленности в общем смысле следует понимать антисоциальное явление, угрожающее национальной безопасности государства посредством противоправного поведения физических лиц в связи с незаконным использованием своего служебного положения вопреки законным интересам общества, государства и иных лиц, ради достижения частных и иных целей.

¹ Хантингтон С. Политический порядок в меняющихся обществах. М.: Прогресс-Традиция, 2004.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. ФЗ от 25.12.2008 N 273-ФЗ «О противодействии коррупции» // Российская газета. N 266, 30.12.2008.
2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2013 N 24 «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях» // Российская газета. N 154, 17.07.2013.
3. Аристотель. Политика / Аристотель. Сочинения: в 4-х т. / пер. с древнегреч.; общ. ред. А. И. Доватура. М.: Мысль. 1984. Т. 4.
4. Гесиод. Полное собрание текстов. М.: Лабиринт. 2001.
5. Латинско-русский словарь: ок. 50000 слов / И. Х. Дворецкий. 2-е изд., испр. М.: Рус. яз. 1976.
6. Лепёхин И. Я., Зайковский В. Н. Перспективы развития антикоррупционных мер, осуществляемых в России на муниципальном уровне // Российская юстиция. 2016. № 2.
7. Словарь русского языка: В 4-х т. / РАН, Ин-т лингвистич. исследований; Под ред. А. П. Евгеньевой. 4-е изд., стер. М.: Рус. яз.; Полиграфресурсы. 1999.
8. Словарь русского языка: 70000 слов / С. И. Ожегов; под ред. [и с предисл.] Н. Ю. Шведовой; АН СССР, Ин-т рус. яз. 21-е изд., перераб. и доп. М.: Рус. яз. 1989.
9. Платон. Собрание сочинений: в 4 т. Т 2 / Платон. М.: Мысль, 1993.
10. Хантингтон С. Политический порядок в меняющихся обществах. М.: Прогресс-Традиция. 2004.
11. Шевердяев С. Н. Системная коррупция как проблема науки конституционного права: обсуждение вопроса на юридическом факультете МГУ имени М. В. Ломоносова // Конституционное и муниципальное право. 2016. № 9.

Медведев Денис Павлович,
студент 2-го курса магистратуры
Международного юридического института
fragmoviepainh@yandex.ru

Medvedev Denis Pavlovych,
2nd year master's student International Law Institute

Научный руководитель – Ягофарова Инна Андреевна, к.ю.н., доцент
Scientific adviser – Yagofarova Inna Andreevna, Ph D in Law, Associate professor

НАРУШЕНИЯ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ ДОГОВОРОВ БАНКОВСКИХ УСЛУГ

Аннотация. В статье проанализирован принцип свободы договора в сфере банковских услуг, выявлены нарушения границ данного принципа. Проанализирован статус подозрительных операций в законодательстве о противодействии легализации доходов, полученных преступным путём. По данной правовой проблеме сформулировано авторское мнение. Подчёркивается обязательность соблюдения нормативных правовых актов Банка России для сокращения нарушений свободы договора, а также детализации критериев подозрительных операций, которые на данный момент оценочны.

Ключевые слова: свобода договора, договор банковского счёта, гражданское право, принципы гражданского права.

VIOLATIONS OF THE PRINCIPLE OF FREEDOM OF CONTRACT WHEN CONCLUDING BANKING SERVICE CONTRACTS

Abstract. The article analyzes the principle of freedom of contract in the field of banking services, revealed violations of the boundaries of this principle. The status of "suspicious transactions" in the legislation on combating the legalization of proceeds from crime is analyzed. The author's opinion is formulated on this legal problem. The obligatory observance of the regulatory legal acts of the Bank of Russia is emphasized in order to reduce violations of the freedom of contract, as well as the specification of the criteria for suspicious transactions, which are currently being evaluated.

Keywords: freedom of contract; bank account agreement; civil law; principles of civil law.

Принцип свободы договора выступает фундаментальным для гражданского права, является продолжением конституционного принципа свободы экономической деятельности. Так, исходя из смысла ст.8 Конституции Российской Федерации, гарантирующей свободу экономической деятельности, следует, что данный принцип закрепляет, прежде всего, свободу предпринимательской деятельности. Свобода предпринимательства, в свою очередь, несёт в своей структуре важные, сопутствующие предпринимательству, принципы, такие как свобода договора, общедозволительный принцип, а также принцип свободы конкуренции¹. Таким образом, принцип свободы договора, по своей сути, является одним из звеньев, входящих в содержание конституционно-правового начала свободы экономической деятельности, где предпринимательство – вид такой деятельности.

Содержание принципа свободы договора устанавливается положениями ст. 421 ГК РФ, предоставляющими без препятствий заключать договоры, выбирать нужного субъекта для ведения соответствующих гражданско-правовых отношений. Положения, регулирующие договоры в сфере банковской деятельности, в гражданском законодательстве задают характеристику им как публичным договорам. Целью деятельности у финансовых организаций в банковской сфере является систематическое извлечение прибыли при соблюдении ряда законных ограничений. Правовой проблемой является нечёткость данных ограничений, и они входят в сферу деятельности Банка России – непосредственного регулятора с конституционно-правовыми основами на осуществление своих полномочий (ст. 75 Конституции Российской Федерации).

Федеральным Законом №115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путём, и финансированию терроризма» (далее – Федеральный Закон №115-ФЗ)

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 7 февраля 2012 г. №276-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Столяровой Натальи Андреевны на нарушение её конституционных прав абзацем первым Перечня услуг транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок, в системной связи с положениями Указа Президента Российской Федерации “О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)”, а также пунктом 3 части 2 статьи 2 Закона Республики Саха (Якутия) “О наделении органов местного самоуправления в Республике Саха (Якутия) отдельными государственными полномочиями по государственному регулированию цен (тарифов)”» // Вестник Конституционного Суда РФ. 2012. № 5.

предписывается финансовым организациям проводить комплекс мер для идентификации клиентов. Данные ограничения продиктованы законом, в котором есть существенный пробел. Исходя из смысла ст.7 Федерального Закона №115-ФЗ, подозрения для того, чтобы признать операцию осуществляемой в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путём, или финансирования терроризма, являются достаточным основанием для отказа клиенту в проведении операции и исключают какую-либо гражданско-правовую ответственность, что является прямым нарушением свободы договора банковского счёта¹.

Критерии, по которым производят анализ операции, регламентируются приказами Росфинмониторинга. Так, признаками для отказа клиенту в проведении операции могут быть «запутанный или необычный характер сделки» (код 1101), «несоответствие» (код 1102), «явное несоответствие» (код 1113), «неоправданные задержки в предоставлении клиентом документов» (код 1116), «у работников организации возникают подозрения» (код 1124), «незначительный размер уставного капитала» (код 1192), «иные критерии» (коды 1199, 1299) и т.д.². При системной трактовке смысла данных кодов не вызывает сомнений оценочный характер данных признаков («неоправданный», «у работников организации возникают подозрения», «иные критерии»), а также позволяют держать перечень открытым, что даёт огромную свободу для отказа по любым причинам банками своим клиентам. Также стоит отметить и штрафы в случае несоблюдения Федерального Закона №115-ФЗ, где ст. 7 не имеет исчерпывающих критериев подозрительных операций. Так, регулятор имеет право применить штрафные санкции в размере 0,1% от капитала финансовой организации, но не менее 100 тысяч рублей³.

Отмечается наличие писем Банка России, которые рекомендуют пользоваться законным отказом клиентам банка. Одним из таких

¹ ФЗ от 7 августа 2001 года №115-ФЗ (ред. от 16 апреля 2022 г.) «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путём, и финансированию терроризма» / СЗ РФ. 2001. №33 (часть I). ст.3418; 2022. №16. ст.2613.

² Приказ Федеральной службы по финансовому мониторингу от 8 мая 2009 г. №103 «Об утверждении Рекомендаций по разработке критериев выявления и определению признаков необычных сделок» // Финансовая газета. 2009. №39.

³ ФЗ от 10 июля.2002 года №86-ФЗ (ред. от 30 декабря 2021 г.) «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» (с изм. и доп., вступ. в силу с 29 мая 2022 г.) / СЗ РФ. 2002. №28. ст.2790; СЗ РФ. 2015. №48 (часть I). Ст. 6699;

служит Письмо Банка России от 31 декабря 2014 года №238-Г «О мерах по противодействию использованию микрофинансовых организаций и их услуг в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путём, и финансирования терроризма»¹. Таким образом, банк, нарушая свободу договора в форме отказа проведения операции, осуществляет это в целях соблюдения Федерального Закона №115-ФЗ и рекомендаций Банка России. Федеральный Закон №115-ФЗ не имеет исчерпывающих критериев для подозрительных операций, и банки, чтобы избежать штрафных санкций регулятора, который вправе их применять за несоблюдение данного «размытого» регулирования, находятся в состоянии противоречия: свободу договора нарушать незаконно, но и Федеральный Закон №115-ФЗ нарушать – это огромные финансовые потери.

В силу данной правовой проблемы, суть которой в юридической «размытости», предлагается разработать единые критерии подозрительных операций (сделок) от непосредственного регулятора банковской деятельности – Банка России. Подобные меры внесут определённую ясность в банковскую сферу и сократят количество нарушений принципа свободы договора. Помимо разработки самих критериев, которые будут изданы в форме, обязательной для исполнения, необходимо гарантировать, что практика будет осуществляться в нужном направлении. Для данных целей предлагается внести в практику обязательное использование прецедентов, а также предварительно изложить единую правовую позицию государственными службами, деятельность которых касается данной сферы правового регулирования каждой в отдельности. Таким образом будет достигнута единая правовая позиция, на основе которой банковская деятельность будет свободнее и для банков, и для клиентов.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Конституция РФ: принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993г. (с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 1 июля 2020 года) / СЗ РФ.2020. № 11. Ст.1416.

2. ФЗ от 7 августа 2001 года №115-ФЗ (ред. от 16 апреля 2022 г.) «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных

¹ Письмо Банка России от 31 декабря 2014 г. №238-Г «О мерах по противодействию использованию микрофинансовых организаций и их услуг в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путём, и финансирования терроризма» // Вестник Банка России. 2015. №1.

преступным путём, и финансированию терроризма» / СЗ РФ. 2001. №33 (часть I). Ст.3418; 2022. №16. Ст.2613.

3. ФЗ от 10 июля.2002 года №86-ФЗ (ред. от 30 декабря 2021 г.) «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» (с изм. и доп., вступ. в силу с 29 мая 2022 г.) / СЗ РФ. 2002. №28. ст.2790; 2015. №48 (часть I). Ст. 6699;

4. Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (с изм. и доп. от 21 декабря 2021 г. ФЗ-№430) / СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; 2021. № 12. Ст. 1224.

5. Гражданский кодекс РФ (часть вторая) от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ (с изм. от 1 июля 2021 г. ФЗ-№ 295) / СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410; 2019. № 12. Ст. 1224.

6. Приказ Федеральной службы по финансовому мониторингу от 8 мая 2009 г. №103 «Об утверждении Рекомендаций по разработке критериев выявления и определению признаков необычных сделок» // Финансовая газета. 2009. №39.

7. Письмо Банка России от 31 декабря 2014 г. №238-Т «О мерах по противодействию использованию микрофинансовых организаций и их услуг в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путём, и финансирования терроризма» // Вестник Банка России. 2015. №1;

8. Определение Конституционного Суда РФ от 7 февраля 2012 г. №276-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Столяровой Натальи Андреевны на нарушение её конституционных прав абзацем первым Перечня услуг транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок, в системной связи с положениями Указа Президента Российской Федерации “О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)”, а также пунктом 3 части 2 статьи 2 Закона Республики Саха (Якутия) “О наделении органов местного самоуправления в Республике Саха (Якутия) отдельными государственными полномочиями по государственному регулированию цен (тарифов)”» // Вестник Конституционного Суда РФ. 2012. № 5. Кузнецова О.А. Свобода договорного регулирования // Современный юрист. 2020. № 1.

Медведев Денис Павлович,
студент 2-го курса магистратуры
Международного юридического института
fragmoviepainh@yandex.ru

Medvedev Denis Pavlovych,
2nd year master's student International Law Institute

*Научный руководитель – Ягофарова Инна Андреевна, к.ю.н., доцент.
Scientific adviser – Yagofarova Inna Andreevna, PhD in Law, Associate professor*

РЕАЛИЗАЦИЯ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ ДОГОВОРОВ ЭНЕРГОСНАБЖЕНИЯ

Аннотация. В статье проведён анализ договора энергоснабжения, выявлены границы свободы договора, обусловленные его публичностью, на основании которых сформировано авторское мнение на данную проблему. Подчёркивается, что принцип свободы договора необходимо трактовать в системе принципов права, а не отдельно. Природу же данного принципа стоит считать преимущественно императивной, т. к. мера диспозитивности (пределы) продиктована государственной волей. Автором поставлена задача анализа пределов свободы договора и выявления различий их в данном разрезе для договоров электроснабжения.

Ключевые слова: свобода договора, договор энергоснабжения, естественная монополия, принципы гражданского права.

IMPLEMENTATION OF THE PRINCIPLE OF FREEDOM OF CONTRACT WHEN CONCLUDING ENERGY SUPPLY CONTRACTS

Abstract. The article analyzes the contract for energy supply, identifies the boundaries of the freedom of the contract, due to its publicity, on the basis of which the author's opinion on this problem is formed. It is emphasized that the principle of freedom of contract must be interpreted in the system of principles of law, and not separately. The nature of this principle should be considered predominantly imperative, because the measure of discretion (limits) is dictated by the state will. The author set the task of analyzing the limits of the freedom of the contract and identifying their differences in this context for power supply contracts.

Keywords: freedom of contract; power supply contract; natural monopoly; principles of civil law.

В юридической литературе существует мнение, в контексте которого выражается позиция о наличии различного рода проблем правового регулирования сферы электроэнергетики (в частности, критике подвергаются положения ГК РФ и федерального закона «Об электроэнергетике»). Предметом обсуждения стала ст. 3 ГК РФ в разрезе того, что все нормы гражданского права должны соответствовать ГК РФ, а также вышеуказанный федеральный Закон, ограничивающий свободу договора, предусмотренную ст. 421 ГК РФ. Примечательно, что это, как пишет О.А. Символоков, касается и оптового, и розничного рынка. Речь идёт о таких факторах ограничения свободы договора, как ценообразование и естественная монополия, а также публичных договорах в целом¹.

Необходимо учитывать, что положения ст. 426 ГК РФ, а также параграф шестой второй части ГК РФ раскрывают содержание того, что договор электроснабжения, в частности, сам по себе является публичным. Продолжая мысль далее, необходимо отметить, что создаваемые юридические лица, осуществляющие свою деятельность в сфере электроэнергетики, в данном случае выражают свою заинтересованность в осуществлении предпринимательской деятельности в данной области, чем, в соответствии с п. 2 ст. 1 ГК РФ, свободны в осуществлении своих прав и обязанностей на основе договора, одним из которых может выступать договор электроснабжения.

Стоит принимать во внимание понятие «электроэнергетика», которое закреплено в ст. 3 ФЗ «Об электроэнергетике», а ст. 539 ГК РФ имеет в себе формулировку «подавать абоненту (потребителю) через присоединённую сеть энергию». Следовательно, говоря о принципе свободы договоров и её пределах, одной из границ, которую принцип переступить не в состоянии, – это императивные нормы, по которым появляется определённый субъект правоотношений с соответствующим видом предпринимательской деятельности. Иными словами, свобода договора как принцип для такого явления, как сделка, не подлежит какому-либо обсуждению в разрезе несоответствий и противоречий, но вид предпринимательской деятельности, его специфика, обусловленная императивными нормами, обязательна для соблюдения. Т. е. интерес в создании лица, осуществляющего такую

¹ Символоков О.А. Договоры в электроэнергетике: проблемы теории и практики: монография. Инфотропик Медиа. 2021. С.8

предпринимательскую деятельность, которая предполагает заключение публичного договора об электроснабжении с ценой, которая тарифицируется, — это выражение осведомлённости субъекта предпринимательской деятельности о том, в какие правоотношения предстоит вступить, в частности, с рядом ограничений для лица как стороны исполнителя (п. 3 ст. 426 ГК РФ)¹.

Таким образом, свобода имеет свои границы, которые чётко очерчивает закон через публичный интерес, который предполагает осведомлённость в том, что сделки, которые лицо будет заключать, осуществляются посредством публичного договора (должная осмотрительность). В этом случае данные границы обозначены как раз именно ст. 426 ГК РФ. Мнение О. А. Символокова служит одним из примеров публичного интереса, ограничивающего свободу договора. Можно сделать вывод о том, что, создавая юридическое лицо, деятельность которого требует заключения публичных договоров (а также указание соответствующего кода ОКВЭД из раздела Д в уставных документах²), выступающих ограничением свободы договора, такое лицо можно считать осведомлённым в этом в силу того, что иных условий оборота нет и, несмотря на это, оно заинтересовано в этой деятельности.

По этой причине мнение, что свобода договора, являющаяся частью принципа диспозитивности, к нему не сводится и выводится из него не может, можно считать спорным³. Какой бы значимостью не обладал тот или иной принцип права, его следует трактовать не самостоятельно, а системно из-за того, что право обладает свойством системности. Право — это система со своим внутренним разделением на отрасли, институты, которая остаётся единой и при помощи аналогии права в состоянии восполнять свои пробелы при помощи мышления юристов⁴.

Стоит отметить, что явление публичного интереса выражается в т. ч. и через толкование судами норм Гражданского кодекса. Так, в Постановлении Президиума ВАС РФ от 5 ноября 2013 г. №9738\13

¹ Символоков О.А. Там же. С. 10.

² ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). Общероссийский классификатор видов экономической деятельности (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст) (ред. от 12.08.2021).

³ Кузнецова О.А. Свобода договорного регулирования // Современный юрист. 2020. № 1. С. 58.

⁴ Куликов Е.А. Правосистемность, системность права, системный подход в праве и категории общего, особенного и единичного // Российско-Азиатский правовой журнал. 2020. С. 21.

чётко прослеживается императивность в разрезе содержания ст. 422 ГК РФ: «условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами». В силу системного толкования законодательства это говорит о серьёзном подкреплении императивной природы публичных договоров. Смысл такого регулирования публичных договоров касательно данного принципа в том, что свобода договора – это частноправовой принцип, выступающий основой для рынка, который, ограничивая предпринимателя государством, защищает потребителя как слабую сторону договора.

Продолжая мысль об электроэнергетике, стоит сказать, что у потребителя, как слабой стороны, в договоре электроснабжения нет широкого выбора исполнителей. В частности, в Москве и Московской области на стадии выбора исполнителя, как правило, выбор останавливается на АО «Мосэнергосбыт» в силу его подавляющей доли на рынке: 92,9% и 88,2% доли на соответствующих рынках по объёму реализованной электроэнергии¹. В условиях естественной монополии императивность более чем оправдана: у потребителя нет широкого выбора контрагента и, в силу такой специфики, он нуждается в получении необходимой электроэнергии.

Таким образом, мера императивности в публичных договорах как форма ограничения свободы договора обозначает пределы посредством федерального Закона и обеспечивает интересы других лиц (в данном случае – потребителей). Данную позицию отражает Конституционный Суд. В частности, Постановление №2-п от 28 января 2010 г. служит таким примером. Помимо аспекта публичности, в данном постановлении отмечается особый статус организационно-правовой формы, которая поднималась выше в разрезе договора электроснабжения. Особенность заключается в том, что данная форма затрагивает в своей деятельности интересы большого круга лиц, но речь идёт не только о потребителях, но и об акционерах, инвесторах, кредиторах, менеджменте и других лицах. Это является ещё одним фактором, обуславливающим необходимость соблюдения баланса интересов, которые также касаются пределов свободы договора. И, можно сказать, в таком регулировании ограничений свободы договора через императивные нормы, идущие напрямую от государства, и через

¹АО «Мосэнергосбыт» опубликовало итоги производственной деятельности за I квартал 2021 года [Электронный ресурс] URL: <https://www.mosenergosbyt.ru/legals/news/v-ao-mosenergosbyt-podvedeny...>

судебное регулирование условий договора, идущее посредством постановлений, обретают системный тандем по заполнению возможных разночтений законодательства.

Говоря о разрешении через призму двух моделей вопроса пределов свободы договора, необходимо сказать о его «фундаменте» – Постановлении Пленума ВАС №16 от 14.03.2014 «О свободе договора и её пределах». Данное постановление разрешает вопрос о нормах, которые нельзя назвать императивными или диспозитивными (нормы с неопределённым статусом). Особенность в том, что до принятия данного постановления такие нормы считались императивными автоматически, но теперь обязательен стал процесс толкования на основании целей, которые преследовала норма. И есть перечень оснований считать норму императивной: защита публичного интереса, интересов третьих лиц, защита слабой стороны договора, нужда поддерживать баланс сторон, сущность законодательства по конкретному договору.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Символоков О.А. Договоры в электроэнергетике: проблемы теории и практики: монография. Инфотропик Медиа. 2021.
2. Кузнецова О.А. Свобода договорного регулирования // Современный юрист. 2020. № 1.
3. Куликов Е.А. Правосистемность, системность права, системный подход в праве и категории общего, особенного и единичного // Российско-Азиатский правовой журнал. 2020.
4. Алибекова Э. Ф. Ограничение принципа свободы договора в гражданском праве Российской Федерации // Закон и право. 2020.
5. АО «Мосэнергосбыт» опубликовало итоги производственной деятельности за I квартал 2021 года / МОЭСНЕРГОСБЫТ. [Электронный ресурс] URL: <https://www.mosenergosbyt.ru/legals/news...>
6. ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). Общероссийский классификатор видов экономической деятельности (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст) (ред. от 12.08.2021) / СПС «Консультант Плюс» [Электронный ресурс] URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/onlin...>
7. Конституция РФ: принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993г. (с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 1 июля 2020 года) / СЗ РФ.2020. № 11. Ст.1416.
8. Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (с изм. и доп. от 21 декабря 2021 г. ФЗ-№430) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; 2021. № 12. Ст. 1224.

9. Гражданский кодекс РФ (часть вторая) от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ (с изм. от 1 июля 2021 г. ФЗ-№ 295) // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410; 2019. № 12. Ст. 1224.

10.ФЗ от 26.03.2003 N 35-ФЗ (с изм. и доп. от 11 июня 2021 г. ФЗ-№170) «Об электроэнергетике» / СЗ РФ. 2003. №60. Ст. 961; 2021. №48. Ст. 8038.

11.Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 N 16 «О свободе договора и ее пределах» / СПС «Консультант Плюс» [Электронный ресурс] URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n...>

12. Постановлении Президиума ВАС РФ от 05.11.2013 №9738\13] СПС «Консультант Плюс» [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req...>

13. Постановление Конституционного Суда РФ от 28.01.2010 N 2-П «По делу о проверке конституционности положений абзаца второго пункта 3 и пункта 4 статьи 44 Федерального закона “Об акционерных обществах” в связи с жалобами открытых акционерных обществ “Газпром”, “Газпром нефть”, “Оренбургнефть” и акционерного коммерческого сберегательного банка Российской Федерации (ОАО)» [электронный ресурс]URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online...>

Полякова Марина Сергеевна,
студентка 3 курса магистратуры
Международного юридического института.
esperansa0007@gmail.com

Poliakova Marina Sergeevna.
3rd year graduate student International law Institute

*Научный руководитель – Шестеряков Игорь Александрович,
кандидат юридических наук, доцент, профессор кафедры
гражданского права и процесса Международного юридического института.*

*Supervisor – Shesteriakov I.A.
Candidate of Legal Sciences, Associate Professor, Professor
of the Department of Civil Law and process International law Institute*

ПРАКТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ ЗАКЛЮЧЕНИЯ И ИСПОЛНЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ КОНТРАКТОВ И ДОГОВОРОВ ПОСТАВКИ ТОВАРОВ ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ НУЖД

Аннотация. В статье рассматриваются особенности и проблемные моменты, возникающие при заключении и исполнении государственного контракта и договора поставки товаров для государственных нужд. Актуальность темы обусловлена нестабильной экономической и политической ситуацией в стране, обострившейся на фоне возникновения новой коронавирусной инфекции COVID-19. В последние годы проблемы правового регулирования государственных закупок стали приобретать всё большую значимость, что не может не отразиться на развитии экономики в России. Закупки для обеспечения государственных нужд являются важным инструментом регулированию рыночной экономики государства. Как следствие, изменение экономических условий в России и переход на новый этап развития рыночной экономики влекут за собой необходимость совершенствования законодательства о государственных закупках.

Ключевые слова: государственные закупки, конкуренция, цена контракта, картельный сговор, дробление закупок.

PRACTICAL PROBLEMS OF CONCLUSION AND PERFORMANCE OF GOVERNMENT CONTRACTS AND SUPPLY AGREEMENTS FOR GOVERNMENTAL NEEDS

Abstract. The article examines the features and problematic points that arise when concluding and executing a state contract and a contract for the supply of goods for state needs. The relevance of the topic is due to the

unstable economic and political situation in the country, aggravated against the backdrop of the emergence of a new coronavirus infection COVID-19. In recent years, the problems of legal regulation of public procurement have become increasingly important, which cannot but affect the development of the economy in Russia. Procurement for meeting state needs is an important tool for regulating the market economy of the state. As a result, changes in economic conditions in Russia and the transition to a new stage in the development of a market economy entail the need to improve legislation on public procurement.

Key words: government procurement, competition, contract price, cartel collusion, procurement splitting.

I. На практике в системе государственных закупок достаточно часто выявляются значимые недостатки. В силу влияния, которое оказывают государственные закупки на важнейшие отрасли экономики, и с учётом постоянного увеличения бюджета на такие закупки проблема эффективности исполнения государственных контрактов и договоров поставки товаров для государственных нужд стоит особенно остро.

Эффективность исполнения вышеназванных контрактов и договоров находится в прямой взаимосвязи с рыночной конкуренцией. Как вытекает из п. 5 ст. 24 Закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»¹, закупки должны быть организованы таким способом, чтобы обеспечить привлечение максимального количества участников. Одновременно с этим обеспечивается и предложение наилучшей цены контракта. Кроме того, эффективность государственных закупок напрямую связана и с регламентированным порядком заключения государственных контрактов, ведь если в законодательстве о торгах содержатся пробелы и несовершенства, то финансовые ресурсы, выделяемые из бюджета на осуществление закупок, будут использоваться неэффективно.

II. Проблемой, влияющей на эффективность государственных закупок, является предоставление возможности заказчику осуществлять закупки у единственного поставщика. Такой способ закупок пользуется популярностью у заказчиков, поскольку при

¹ ФЗ от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» / СЗ РФ. 2013. №14. Ст.1652.

использовании такой процедуры они могут осуществлять несколько закупок малыми объёмами. При этом многие заказчики злоупотребляют своим правом на осуществление закупок у единственного поставщика и дробят одну большую закупку на несколько маленьких, тем самым избегая проведения конкурса и нарушая принцип обеспечения конкуренции при осуществлении государственных закупок.

Случаем злоупотребления заказчиком своими правами является также возможность замены продукции на аналогичную, обладающую улучшенными качественными, техническими и функциональными характеристиками. Осуществляя такую замену, участники закупки могут преследовать коррупционные цели. Так, например, при исполнении контракта стороны приходят к соглашению о замене товара, который, хотя и может обладать улучшенными характеристиками, является гораздо дешевле товара, поставка которого была оговорена изначально. При такой замене цена контракта не изменяется, поскольку положения Закона № 44-ФЗ не предусматривают для сторон обязанности в этом случае приводить цену контракта в соответствие с ценой товара.

В отчёте Счётной палаты о закупках за 2020 год отмечается, что в системе государственных закупок преобладают неконкурентные способы осуществления таких закупок¹. Так, инициатор закупки создаёт дискриминационные условия, создающие преимущества для определённого участника и лишаящие возможности других участников принимать участие в закупке. Названные способы – далеко не единственные в настоящее время пути ограничения конкуренции, которыми пользуются заказчики в сфере государственных закупок.

Ещё одной актуальной проблемой для сферы государственных закупок выступает осуществление манипуляций, связанных с начальной (максимальной) ценой контракта, изменять которую, по общим правилам, на основании положений Закона № 44-ФЗ, нельзя. Например, в тех случаях, когда начальная (максимальная) цена контракта занижена, закупка может не состояться, поскольку ни одна компания не захочет действовать себе в убыток. Кроме того, в этом случае высока вероятность того, что победителем торгов станет

¹ Отчёт о работе по направлению аудита в сфере закупок, энергетического комплекса и СМИ Счётной палаты Российской Федерации в 2020 году / Приложение № 3 к отчёту о работе Счётной палаты Российской Федерации в 2020 году [Электронный ресурс] URL: https://ach.gov.ru/reports/report_2020

недобросовестный поставщик. Такие поставщики либо экономят на качестве товара, либо вовсе не выполняют условия по контракту по заявленной цене, при этом требуя от заказчика принять работу. В результате заказчик вынужден принять такую работу или товары из-за необходимости выполнения своих обязательств перед третьими лицами и нежелания проходить заново процедуру государственной закупки.

Отрицательное влияние на эффективность государственных закупок, в целом, и обеспечение конкуренции, в частности, оказывают картели, количество которых в сфере государственных закупок постоянно растёт. Такие антиконкурентные (картельные) соглашения сводят на нет все принципы функционирования системы государственных закупок. Особую обеспокоенность данное обстоятельство вызывает в связи с тем, что картельные соглашения заключаются в отношении социально значимых сфер жизни общества, в частности, в сфере поставки продуктов питания и лекарственных препаратов. Так, исходя из Доклада ФАС России о состоянии конкуренции в 2020 году, в сфере поставок лекарственных препаратов в 2020 году возбуждено 74 дела, 58 из которых связаны с картелями, действовавшими на 2651 аукционе, где общая цена контрактов составила более 7 млрд. рублей¹. Такое положение свидетельствует о низкой эффективности действующих мер, направленных на противодействие ограничению конкуренции и образованию картелей. На незаконный картельный сговор указывает, во-первых, заинтересованность участников сговора, каждый из которых получает выгоду, во-вторых, информированность каждого участника о таком сговоре и друг о друге и, в-третьих, взаимодействие участников друг с другом.

Одной из основных проблем системы государственных закупок, касающихся всех этапов их осуществления, является отсутствие единства практики правоприменения и соблюдения методов реализации контрольных функций на региональном и федеральном уровнях. Так, в настоящее время наблюдается разрозненность, а иногда и прямые коллизии между законами, подзаконными актами и официальными разъяснениями государственных органов. Такая ситуация приводит к тому, что уполномоченные органы неверно толкуют направления своей деятельности и, как следствие,

¹ Доклад о состоянии конкуренции в Российской Федерации за 2020 год / ФАС России [Электронный ресурс] URL: <https://fas.gov.ru/documents/687779>

оказываются не в состоянии своевременно выявлять правонарушения, совершаемые в сфере контрактной системы.

Также особенностью российского правового регулирования сферы государственных закупок является большая дифференциация нормативных правовых актов в данной сфере. Так, в настоящее время отсутствует единый законодательный акт, регулирующий порядок приобретения товаров во всех отраслях экономики. И даже в одной отрасли в зависимости от источника финансирования могут применяться разные законодательные акты. Безусловно, практика применения законодательства в области государственных закупок подтверждает объективную необходимость дифференциации правового регулирования закупок в зависимости от отдельных отраслей экономики. Однако, на наш взгляд, чрезмерная дифференциация создаёт условия для возникновения споров о том, каким законодательством нужно руководствоваться при осуществлении тех или иных закупок. Вопрос правильной кодификации законодательства начинает играть важное практическое значение, но не всегда решается заказчиками верно. Это приводит к тому, что допущенная ошибка в кодификации делает незаконными все последующие действия заказчика. Учитывая изложенное, прежде, чем приобретать товары, заказчик должен определить, какие нормативные акты подлежат применению.

Необходимо отметить, что в условиях глобальной пандемии новой коронавирусной инфекции были приняты меры по изменению законодательной базы в сфере государственных закупок. Низкая адаптированность системы закупок к функционированию в чрезвычайной ситуации вызвала необходимость у правоприменителя сформировать новый порядок действий и правил применения правовых норм с учётом сложившейся обстановки. В сфере государственных закупок стал актуальным вопрос о признании распространения коронавируса COVID-19 обстоятельством непреодолимой силы в условиях введения режима повышенной готовности. Многие регионы в таких условиях не признавали введение названного режима форс-мажорным обстоятельством.

Разъяснения о применении закона о государственных закупках при обстоятельствах непреодолимой силы были даны в письмах Минфина¹,

¹ Письмо Минфина России от 19.03.2020 № 24-06-06/21324 «Об осуществлении закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) при введении

Минпромторга¹ и ФАС России². Несмотря на отсутствие единообразия при определении такого режима обстоятельством непреодолимой силы в регионах, в своих разъяснениях вышеперечисленные органы власти признают сложившуюся ситуацию обстоятельством непреодолимой силы. Данные выводы базируются на основах гражданского законодательства и содержании понятий чрезвычайности и непредотвратимости, раскрытых также в Постановлении Пленума ВС РФ³.

На наш взгляд, в тех ситуациях, когда требуется мгновенное реагирование на изменяющуюся *окружающую* обстановку в условиях недостаточности существующего правового регулирования, разъяснения административных органов оказывают положительное влияние на эффективность регулирования соответствующих правовых отношений. При этом уполномоченные органы не должны выходить за пределы своих полномочий, создавая новые правила, которые противоречат действующему законодательству.

III. Таким образом, учитывая достаточно большое число проблем закупочного законодательства, Закон о контрактной системе нуждается в серьёзном пересмотре. Вступившие в силу последние изменения данного Закона не решают вышеназванных проблем, т. к. носят технический характер. Не решается названными изменениями и одна из самых существенных проблем, состоящая в том, что в настоящее время большинство поставщиков, соблюдая все правила закупок, действуют себе в убыток (или с нулевой прибылью), что влечёт за собой возникновение и других проблем (привлечение недобросовестных субпоставщиков, снижение качества товаров, работ и т. п.).

режима повышенной готовности» //Официальные документы в образовании. № 10. Апрель. 2020.

¹ Письмо Минпромторга России от 25.03.2020 № 20618/08 «О последствиях признания коронавирусной инфекции обстоятельством непреодолимой силы» / Документ опубликован не был [Электронный ресурс] URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=348831...>

² Письмо ФАС России от 18.03.2020 № ИА/21684/20 «Об условиях закупки товаров, работ у единственного поставщика в период пандемии коронавируса» // Документ опубликован не был [Электронный ресурс] URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=348126...>

³ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» (ред. от 22.06.2021) // Рос. Газета. 2016. 04 апреля.

В связи с изложенным необходимо ещё раз подчеркнуть важность института поставки товаров для государственных нужд, в особенности для надлежащего выполнения государством своих функций. На сегодняшний день этот институт регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации¹, а также несколькими федеральными законами. В последние зачастую вносятся изменения, что говорит о динамичности данных общественных отношений. В то же время имеется множество проблем, не получивших своего надлежащего разрешения, что позволяет говорить о необходимости совершенствования законодательства в данной сфере.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. ФЗ от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» / СЗ РФ. 2013. № 14. Ст. 1652.

2. ГК РФ от 30.11.1994 № 51-ФЗ / СЗ РФ. 1994. №32. Ст.3301.

3. Письмо Минфина России от 19.03.2020 № 24-06-06/21324 «Об осуществлении закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) при введении режима повышенной готовности» / Официальные документы в образовании. Апрель. 2020. № 10.

4. Письмо Минпромторга России от 25.03.2020 № 20618/08 «О последствиях признания коронавирусной инфекции обстоятельством непреодолимой силы» / Документ опубликован не был [Электронный ресурс] URL: <https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi...>

5. Письмо ФАС России от 18.03.2020 № ИА/21684/20 «Об условиях закупки товаров, работ у единственного поставщика в период пандемии коронавируса» / Документ опубликован не был [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru/document/cons...>

6. Отчёт о работе по направлению аудита в сфере закупок, энергетического комплекса и СМИ Счетной палаты Российской Федерации в 2020 году / Приложение № 3 к отчету о работе Счётной палаты Российской Федерации в 2020 году [Электронный ресурс] URL: https://ach.gov.ru/reports/report_2020.

7. Доклад о состоянии конкуренции в Российской Федерации за 2020 год / ФАС России [Электронный ресурс] URL: <https://fas.gov.ru/documents/687779>.

¹ ГК РФ от 30.11.1994 № 51-ФЗ / СЗ РФ. 1994. №32. Ст.3301.

**Научно-информационный журнал
«Вестник Международного юридического института»**

- Публикуется на сайте международного юридического института: <http://lawacademy.ru/plan/nauchno-informatsionnyy-zhurnal-vestnik-myi>
- Размещается на портале научной электронной библиотеки. Который является крупнейшим российским информационно аналитическим порталом в области науки, технологий, медицины и образования.
- Поставляется в Российскую книжную палату обязательный экземпляр на государственную регистрацию в информационной системе «Государственная библиография».

